

2018 年注册会计师全国统一考试辅导用书

会计岛·小蓝书

经 济 法

历 年 真 题 解 析

会计岛 组稿

陈小球 主编

電子工業出版社

Publishing House of Electronics Industry

北京·BEIJING

内 容 简 介

会计岛打造的注册会计师全国统一考试辅导书分为“绿”“蓝”两个系列。绿书主要通过图表形式对注册会计师考试科目所涉及的重点、难点等加以总结,高度提炼知识点,富有针对性,帮助学员节约复习时间;蓝书按照新教材和大纲对历年真题进行解析,寻找命题思路和常见思维定势等,做到有的放矢,帮助考生迅速提高成绩,顺利通关。

本套书适合参加注册会计师全国统一考试的学员学习使用,也可供高校相关专业作为辅导用书。

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。
版权所有,侵权必究。

图书在版编目(CIP)数据

经济法历年真题解析 / 陈小球主编. —北京:电子工业出版社, 2018.4

ISBN 978-7-121-33981-3

I. ①经… II. ①陈… III. ①经济法—中国—资格考试—题解 IV. ①D922.29-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 070195 号

策划编辑:王二华

责任编辑:王二华 文字编辑:蔡馥羽

印 刷:

装 订:

出版发行:电子工业出版社

北京市海淀区万寿路 173 信箱 邮编:100036

开 本:787×1092 1/16 印张:11.5 字数:295 千字

版 次:2018 年 4 月第 1 版

印 次:2018 年 4 月第 1 次印刷

定 价:49.00 元

凡所购买电子工业出版社图书有缺损问题,请向购买书店调换。若书店售缺,请与本社发行部联系,联系及邮购电话:(010)88254888, 88258888。

质量投诉请发邮件至 zltz@phei.com.cn,盗版侵权举报请发邮件至 dbqq@phei.com.cn。

本书咨询联系方式:(010)88254532。

前言

每年,上百万考生报考注册会计师(简称注会),其中数十万考生走进考场,在走进考场之前的几个月备考期内,一个注会考生如果想通过考试,每一科目至少要做上千道习题,反复训练。很多考生对大规模的题海战望而生畏,中途退却者占十之七八。

会计岛创立之初的理念就是省时、有趣、高效。在岛上工作的老师和教研人员大部分是“学霸”出身,对待考试一事,随手擒来,胸有成竹,不仅知道怎么抓重点,更知道怎么以一敌百地做题,应对考题的千变万化。在此基础上,岛上的注会教研组从几万道试题中,精选出近200道习题,作为母题,每一道母题都涉及一个基础知识点,无论子题怎样变化,终逃不出母题所涉及的知识点。我们将这些以一敌百的母题整编成册,在2017年注会考前两个月免费发给广大考生来测试,由于非常好用,在考生中间一传十,十传百,广泛流传开来,由于这套小册子的封面是蓝色的,带着岛上特色卡通小鲸鱼的标志。所以,被同学们称之为会计岛“小蓝书”。

真题在所有复习备考资料里其含金量应该是最高的,但很多考生对它的重视程度不足,或者虽然重视真题但找不到顺手的复习资料。于是,会计岛注会教研组组长陈权(笔名陈小球)老师带领全体成员,以历年真题为出发点,深度挖掘历年真题这个大宝藏,并进行提炼总结,归纳成册。本套书具有如下特点。

(1)将历年真题分散到各个章节和考点中,以旧题新做的方式让这些真题焕发出新的活力。针对主观题,设置了若干专题,帮助考生提高复习备考的针对性。

(2)在总结历年真题的基础上,找出命题陷阱和躲坑诀窍,让考生不但掌握知识点从而知道如何做对题,还让考生知道怎么做对题,如何避免做错题。

(3)知识点用★标注出重要程度(★越多表示该知识点越重要),作为导航,让广大考生备考之路有的放矢。

我们建议大家用一张小卡片遮住题目下方解析,先自己演练一番,然后对照“解析”反思自己的解题思路。另外,书中的“命题陷阱”和“躲坑诀窍”,相信会让你的复习进程轻松畅快一些。

本书主要由陈权老师编写。电子工业出版社的王二华编辑对本书的编写给予了极大的关怀与支持,在此表示感谢。相信会计岛的这一系列图书,可以伴你在注册会计师复习备考路上一路前行。加油吧!面对这一路的泥泞和荆棘,你将不再孤独!会计岛,不掉队,都会赢!

目 录

第一部分 客 观 题

第一章 法律基本原理	2
知识点：法律规范	2
知识点：法律渊源	3
知识点：法律体系	4
知识点：法律关系的概念与特征	4
知识点：法律关系的种类	5
知识点：法律关系的基本构成	5
知识点：法律关系的变动原因	6
第二章 基本民事法律制度	8
知识点：民事法律行为	8
知识点：附条件、附期限法律行为	12
知识点：代理制度	12
知识点：诉讼时效制度	14
第三章 物权法律制度	19
知识点：物的概念与种类	19
知识点：物权的概念与种类	20
知识点：物权变动	20
知识点：共有	22
知识点：善意取得	22
知识点：动产所有权特殊取得方式	23
知识点：建设用地使用权	23
知识点：抵押权	24
知识点：质权	25
第四章 合同法律制度	26
知识点：合同订立程序——要约与承诺	26
知识点：合同的效力	27
知识点：合同的履行	28
知识点：抗辩权	29

知识点：代位权	29
知识点：合同的担保	30
知识点：合同的解除	30
知识点：抵销	31
知识点：提存制度	31
知识点：有名合同	32
第五章 合伙企业法律制度	36
知识点：普通合伙企业设立	36
知识点：普通合伙企业事务决议和执行	37
知识点：普通合伙企业利润分配与亏损分担	38
知识点：普通合伙企业财产性质和财产份额转让	38
知识点：普通合伙企业与第三人的关系	39
知识点：入伙、退伙和继承	39
知识点：特殊的普通合伙企业	41
知识点：有限合伙企业	42
知识点：合伙人身份转换	43
知识点：合伙企业解散、清算	43
知识点：综合运用	44
第六章 公司法律制度	45
知识点：公司设立	45
知识点：股东基本权利	47
知识点：瑕疵出资和抽逃出资	47
知识点：有限责任公司股东会、股份有限公司股东大会	49
知识点：董事、监事、高级管理人员的任职资格和法律义务	50
知识点：董事会	51
知识点：利润分配	51
知识点：有限责任公司股权转让	52
知识点：股份有限公司股份转让	52
知识点：一人有限公司	53
知识点：公司司法解散	53
知识点：综合考点	54
第七章 证券法律制度	55
知识点：定向增发	55
知识点：债券发行	56
知识点：股票的上市与交易	57
知识点：实际控制权	58

知识点：权益披露	58
知识点：重大资产重组公司决议	58
知识点：非上市公众公司豁免核准	59
知识点：强制信息披露	60
知识点：虚假陈述的民事赔偿责任	60
知识点：内幕交易	61
知识点：操纵市场	61
知识点：短线交易	62
第八章 企业破产法律制度	63
知识点：破产申请与受理	63
知识点：管理人	64
知识点：债务人财产	65
知识点：破产费用与共益债务	66
知识点：破产债权申报	66
知识点：债权人会议	66
知识点：破产清偿顺序	67
第九章 票据与支付结算法律制度	68
知识点：出票	68
知识点：背书	69
知识点：票据权利	70
知识点：质押	70
知识点：国内信用证	70
第十章 企业国有资产法律制度	72
知识点：企业国有资产监督管理体制	72
知识点：国家出资企业管理者	73
知识点：国家出资企业重大事项的决策	75
知识点：国有企业混合所有制改革	76
知识点：国有资产评估	77
知识点：国家出资企业产权转让	77
知识点：国有股东转让所持上市公司股份	78
知识点：金融企业国有资产管理体制	79
第十一章 反垄断法律制度	81
知识点：反垄断法的适用范围	81
知识点：相关市场界定	83
知识点：垄断行为的法律责任	83

知识点：反垄断行政执法	84
知识点：反垄断民事诉讼	85
知识点：垄断协议	86
知识点：市场支配地位	88
知识点：经营者集中申报	89
知识点：行政垄断	90
第十二章 涉外经济法律制度	92
知识点：外商直接投资的投资项目	92
知识点：外商直接投资企业	93
知识点：外商投资者并购境内企业	95
知识点：对外直接投资	97
知识点：对外贸易一般规定	98
知识点：两反一保	99
知识点：外汇管理制度	99
知识点：经常项目的外汇管理制度	100
知识点：资本项目的外汇管理制度	101
知识点：对外投资管理	101
知识点：外债管理	102
知识点：人民币汇率与特别提款权	102

第二部分 主 观 题

专题一 破产法律制度	105
专题二 票据法律制度	121
专题三 物权法律制度、合同法律制度	132
专题四 公司法律制度、证券法律制度	146
专题五 合伙企业法律制度	161
必背法条整理	165

第一部分 客观题

客观题分为单项选择题和多项选择题，在每套试卷中单项选择题共 24 小题，每小题 1 分，共 24 分。多项选择题共 14 小题，每小题 1.5 分，共 21 分。总结最近几年中国注册会计师协会官方发布的真题版本，可以探究出在本书 12 章中各个章节的题量和分值分配情况，如下表所示，加粗字体标示的是分值相对较高的 6 个章节。毫无疑问，这也是我们复习备考的重点。

章 节	单 选 题	多 选 题	分 值
第一章 法律基本原理	1	1	2.5
第二章 基本民事法律制度	1	1	2.5
第三章 物权法律制度	1	1	2.5
第四章 合同法律制度	3	0	3.0
第五章 合伙企业法律制度	4	2	7.0
第六章 公司法律制度	4	1	5.5
第七章 证券法律制度	2	2	5.0
第八章 企业破产法律制度	1	0	1.0
第九章 票据与支付结算法律制度	1	1	2.5
第十章 企业国有资产法律制度	2	1	3.5
第十一章 反垄断法律制度	1	2	4.0
第十二章 涉外经济法律制度	3	2	6.0
合计	24	14	45.0

提醒考生特别注意的是第五章合伙企业法律制度，作为重要的一部商主体法，由于没有主观题测试(最近几年一套标准的真题中主观题会测试物权法、合同法、公司法、证券法、破产法和票据法)，故其在客观题中是测试比重最大的章节。

此外，与合伙企业法类似的则是第十至第十二章的内容，这 3 章内容历来得不到考生的重视，很多考生甚至对这 3 章采取放弃战术。其实经过分析我们会发现，这 3 章放在一起考核分值并不低，而且基本以记忆型考题居多，建议考生对经济法(狭义上的经济法指第十章、第十一章和第十二章)重视起来。

客观题总共在 100 分满分的试卷中占据 45 分。为了保证最终顺利通过考试，建议考生单选题朝着 18 分甚至 20 分的目标努力，多选题作为得分率最低的题型，考生应尽量努力使得分在 10 分以上。

第一章 法律基本原理

每套试卷测试 1 道单选题和 1 道多选题(“√”为考试次数)。

年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
知识点						
法律规范	√		√			
法律渊源		√	√			√
法律关系		√		√		
法律关系的主体			√√		√	

知识点：法律规范

1. 法律规范的概念与特征

【2017 单选】下列关于法律规范与法律条文关系的表述中，正确的是()。

- A. 法律规范等同于法律条文
- B. 法律规范是法律条文的表现形式
- C. 法律条文的内容除法律规范外，还包括法律原则等法要素
- D. 法律规范与法律条文一一对应

【答案】D

【解析】法律规范不同于法律条文。法律条文是法律规范的文字表述形式，是规范性文件的基本构成要素；法律规范是法律条文的内容，法律条文是法律规范的表现形式。法律规范是法律条文的主要内容，但法律条文的内容还可能包括其他要素，如法律原则等。此外，法律规范与法律条文也不是一一对应的。

2. 法律规范的种类

【2015 单选】法律规范可以分为授权性规范和义务性规范，根据这一分类标准，下列法律规范中，与“当事人依法可以委托代理人订立合同”属于同一规范类型的是()。

- A. 中华人民共和国境内经济活动中的垄断行为，适用本法
- B. 公司股东依法享有资产收益、参与重大决策和选择管理者等权利
- C. 未经证券交易所许可，任何单位和个人不得发布证券交易即时行情
- D. 票据的签发、取得和转让，应当遵循诚实信用的原则，具有真实的交易关系和债权债务关系

【答案】B

【解析】选项 A：属于确定性规范。所谓确定性规范是指内容已经完备明确，无须再援引或参照其他规范来确定其内容的法律规范；选项 B：属于授权性规范。所谓授权性规范，



是规定人们可以做出一定行为或者可以要求别人做出一定行为的法律规范。该类规范肯定了主体为实现其利益所必需的行为自由，立法语言通常表现为“可以……”、“有权……”、“享有……权利”等；选项 C：属于禁止性规范(义务性规范)。禁止性规范通过禁止主体做出某些行为(消极义务)，以实现权利人的利益，立法语言通常表现为“不得……”、“禁止……”等；选项 D：属于命令性规范(义务性规范)。所谓命令性规范是指规定人们的积极义务，即规定主体应当或者必须做出一定积极行为的规范，其立法语言通常表现为“应(当)……”、“(必)须……”、“有……义务”等。

知识点：法律渊源

考核方式 1：匹配法律渊源与制定机关

- 【2016 单选】下列关于法律渊源的表述中，正确的是()。
- A. 全国人大常委会有权依法修改由全国人大制定的基本法律
 - B. 部门规章可以设定减损公民、法人和其他组织权利或增加其义务的规范
 - C. 地方性法规是指地方人民政府对地方性事务制定的规范性法律文件的总称
 - D. 除最高人民法院外，其他国家机关无权解释法律

【答案】A

【解析】全国人大常委会有权依法修改由全国人大制定的基本法律，选项 A 正确；部门规章不得设定减损公民、法人和其他组织权利或增加其义务的规范，选项 B 错误；地方性法规制定主体是地方人大及其常委会，故选项 C 错误。我国法律解释可由人大常委会做出立法解释，可由最高人民法院或最高人民检察院或两高共同做出司法解释(常说的“两高一共”)，选项 D 错误。

【命题思路】2016 年的单选题依然着重测试规范性文件的制定主体，但较 2012 和 2004 年的题目呈现更大的综合性，具体体现在选项 A 测试了修改法律而非制定法律，选项 B 对制定规范性文件的范围和内容进行了测试。要求考生不仅仅掌握规范性文件及其制定主体，还需要就其修订、层级效力等相关知识全面掌握。

- 【2012 单选】经济法的法律渊源包括宪法、法律、行政法规、地方性法规、部门规章、司法解释等。中国证监会发布的《上市公司信息披露管理办法》属于()。
- A. 法律
 - B. 行政法规
 - C. 部门规章
 - D. 司法解释

【答案】C

【解析】《上市公司信息披露管理办法》的制定主体为中国证监会，故其属于部门规章。

【躲坑诀窍】解决此类问题紧抓制定机关即可，通过制定主体来判定具体属于哪类法律渊源。

种 类		制 定 机 关
宪法		全国人民代表大会
法律	基本法律	全国人民代表大会
	一般法律	全国人大常委会



续表

种 类		制 定 机 关
法规	行政法规	国务院
	地方性法规	省、自治区、直辖市的人民代表大会及其常务委员会
		设区的市的人民代表大会及其常务委员会
规章	地方政府规章	省、自治区、直辖市人民政府和省、自治区人民政府所在地的市、经济特区所在地的市、国务院批准的较大的市人民政府
		设区的市、自治州的人民政府
	部门规章	国务院各部、委员会、中国人民银行、审计署和具有行政管理职能的直属机构
司法解释		最高人民法院、最高人民检察院(两高一共)
国际条约和协定		——

【2004 单选】下列规范性文件中，属于行政法规的是()。

- A. 全国人民代表大会常务委员会制定的《中华人民共和国公司法》
- B. 国务院制定的《中华人民共和国外汇管理条例》
- C. 深圳市人民代表大会制定的《深圳经济特区注册会计师条例》
- D. 中国人民银行制定的《人民币银行结算账户管理办法》

【答案】B

【解析】选项 A，制定主体为全国人大常委会，故其制定的规范性文件为法律；选项 B，制定主体为国务院，故其制定的规范性文件为行政法规；选项 C，制定主体为地方人大，其制定的规范性文件为地方法规；选项 D，制定主体为中国人民银行，其制定的规范性文件为部门规章。本题要选择行政法规，故本题答案为选项 B。

考核方式 2：会判断是否属于我国法律渊源

【2015 多选】下列各项中，属于我国法律渊源的有()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 联合国宪章
- B. 某公立大学的章程
- C. 《最高人民法院公报》公布的案例
- D. 中国证监会发布的《上市公司收购管理办法》

【答案】AD

【解析】我国的法律渊源有宪法、法律、法规、规章、司法解释以及国际条约和协定。故 B 选项 C 不属于我国的法律渊源。

知识点：法律体系

暂无历年真题。

知识点：法律关系的概念与特征

【2016 多选】甲、乙均为完全民事行为能力人。甲、乙之间的下列约定中，能够产生法律上的权利义务的有()。



- A. 甲将房屋出租给乙

B. 甲送给乙一部手机
- C. 二人共进晚餐

D. 二人此生不离不弃

【答案】AB

【解析】法律关系是以相应法律规范的存在为前提条件的，没有法律规范就不可能产生相应的法律关系，典型如社会关系领域：友谊、爱情等。如本题的选项 CD，属于典型的社会关系范畴，没有相关法律规范，所以不存在相应的法律关系。

知识点：法律关系的种类(暂无历年真题)

知识点：法律关系的基本构成

1. 法律关系的主体

考核方式 1：法律关系主体判断

【2017 多选】下列各项中，属于法人的有()。

- A. 中华人民共和国最高人民法院

B. 北京大学
- C. 中国注册会计师协会

D. 中国人民保险集团股份有限公司

【答案】ABCD

【解析】法人包括机关法人、事业单位法人、社会团体法人和企业法人。

【2015 多选】下列各项中，可以成为法律关系主体的有()。

- A. 无国籍人

B. 有限责任公司的分公司
- C. 公立医院

D. 国家

【答案】ABCD

【解析】法律关系的主体包括：公民(自然人)、法人和其他组织、国家。因此本题 ABCD 选项正确。

【躲坑诀窍】

法律关系的主体	自然人	既包括本国公民，也包括居住在一国境内或在境内活动的外国公民和无国籍人
	法人和非法人组织	法人包括 <u>营利法人、非营利法人和特别法人</u>
		非法人组织不具有法人资格，但能够以自己名义从事民事活动，如个人独资企业、合伙企业、不具有法人资格的专业服务机构等
	国家	<u>国家可作为法律关系的主体</u> ，如签订条约、发行国债、拥有国有土地所有权等

考核方式 2：法律主体的权利能力与行为能力

【2013 单选】小明今年 3 岁，智力正常，但先天腿部残疾。下列关于小明的权利能力和行为能力的表述中，正确的是()。

- A. 小明有权利能力，但无行为能力
- B. 小明有权利能力，但属于限制行为能力人
- C. 小明无权利能力，且属于限制行为能力人
- D. 小明既无权利能力，也无行为能力

【答案】A

【解析】(1) 自然人从出生时起到死亡时止，具有民事权利能力(目前，我国不存在无民事权利能力的自然人)，选项 CD 直接排除。(2) 选项 AB：不满 8 周岁(无须考虑智力是否正常、身体是否残疾等)的未成年人属于无民事行为能力人。

【2015 单选题】下列关于法律关系主体的表述中，正确的是()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 法律关系主体必须同时具备权利能力和行为能力
- B. 作为法律关系主体的自然人不包括外国人
- C. 合伙企业具有法人地位
- D. 法律关系主体既包括权利人，也包括义务人

【答案】D

【解析】选项 A：法律关系主体，必须具备权利能力，但不一定具备行为能力。例如，3 岁的小孩具备权利能力但无民事行为能力，其仍可作为法律关系主体。选项 D：法律关系主体，是指参加法律关系，依法享有权利和承担义务的当事人，享有权利的一方称为权利人，承担义务的一方称为义务人。

【命题思路】可以看出来 2015 的单选题其实已经融合了前面提及的两种考核方式：选项 A 测试法律主体的权利能力与行为能力；选项 BC 测试法律关系主体判断(分别测试了自然人、法人和其他组织两个小知识点)。这道题考核的知识点非常细致，未来这种多考点融合的细致型的考核方式将越来越多。

- 2. 法律关系的客体
暂无历年真题。
- 3. 法律关系的内容
暂无历年真题。

知识点：法律关系的变动原因

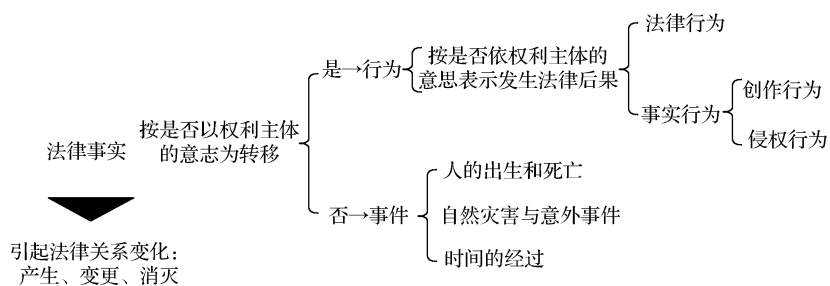
【2014 多选】下列各项中，能导致一定法律关系产生、变更或消灭的有()。

- A. 人的出生
- B. 自然灾害
- C. 时间的经过
- D. 侵权行为

【答案】ABCD



【解析】引起法律关系变化(法律关系产生、变更或消灭)的原因是法律事实。法律事实(法律关系的变动原因)可以分为两类:事件(选项 ABC)和行为(选项 D)。



第二章 基本民事法律制度

每套试卷基本测试 1 道单选题和 1 道多选题(2016 年多选题是从合同法的角度出的,放在了第四章),虽然分值不高,但其中涉及的知识点(如附条件与附期限法律行为、无权代理、表见代理、诉讼时效等问题)在主观题里有很高的涉考可能性。

年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
知识点						
民事法律行为			√√	√√√	√	√√
附条件、附期限法律行为	√					
代理制度			√		√	
诉讼时效的种类与起算				√	√	√
诉讼时效中止和中断	√	√		√	√	√

知识点: 民事法律行为

考核角度 1: 民事法律行为的分类及特点(侧重法理考核)

1. 民事法律行为

【2014 单选】甲向乙兜售毒品时,虽然提供了真实的毒品作为样品,实际交付的却是面粉。下列关于该民事行为效力的表述中,正确的是()。

- A. 有效 B. 无效 C. 可撤销 D. 效力待定

【答案】B

【解析】民事法律行为有效的实质要件:行为人具有相应的民事行为能力;行为人的意思表示真实;不违反法律和社会公共利益。本题中所表达的内容与法律的强制性或禁止性规范相抵触,故民事行为无效。

【躲坑诀窍】除民事法律行为有效的实质要件外,民事法律行为还需要形式要件,即行为人的意思表示的形式必须符合法律规定。

【2012 单选】下列法律行为中,须经双方当事人意思表示一致才能成立的是()。

- A. 甲免除乙对自己所负的债务 B. 甲将一枚钻石戒指赠与乙
C. 甲授权乙以甲的名义购买一套住房 D. 甲立下遗嘱,将个人所有财产遗赠给乙

【答案】B

【解析】选项 A: 债务免除属于单方法律行为。选项 B: 赠与行为,属双方法律行为。选项 C: 代理权的授予,属于单方法律行为;这里需要注意,委托代理关系中的委托人(被代理人)与受托人(代理人)性质上属于双方法律行为,但委托代理中的授权行为是一种单方法律行为。选项 D: 遗嘱行为属于单方法律行为。单方法律行为只需要一方当事人的意思



表示即可成立，须经双方当事人意思表示一致才能成立的是双方法律行为，故本题的正确答案为选项 B。

【命题思路】本题考点是要求考生辨析选项中的行为是单方法律行为还是多方法律行为（民事法律行为的分类）。

2. 无效民事的行为

【2015 多选】根据民事法律制度的规定，下列关于无效民事行为特征的表述中，正确的有（ ）。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 不能通过当事人的行为进行补正
- B. 其无效需以当事人的主张为前提
- C. 从行为开始起就没有法律约束力
- D. 其无效须经人民法院或仲裁机构确认

【答案】AC

【解析】无效民事行为当然无效(不论当事人是否主张，是否知道，也不论是否经过人民法院或者仲裁机构确认，该民事行为当然无效)、自始无效(从行为开始时就没有法律约束力)和绝对无效(绝对不发生法律效力，不能通过当事人的行为进行补正)。

【躲坑诀窍】

无效民事行为	<u>自始无效</u> ：从行为开始时起就没有法律约束力
	<u>当然无效</u> ：不论当事人是否主张，是否知道，也不论是否经过人民法院或者仲裁机构确认
	<u>绝对无效</u> ：绝对不发生法律效力，不能通过当事人的行为进行补正

3. 可撤销的民事法律行为

【2015 单选】根据民事法律制度的规定，下列关于可撤销的民事行为的表述中，正确的是（ ）。

- A. 可撤销的民事行为亦称“效力待定的民事行为”
- B. 可撤销的民事行为一经撤销，自始无效
- C. 自撤销事由发生之日起 1 年内当事人未撤销的，撤销权消灭
- D. 法官审理案件时发现民事行为具有可撤销事由的，可依职权撤销

【答案】B

【解析】选项 A：可撤销的民事行为亦称为“相对无效的民事行为”(而非“效力待定的民事行为”)。可撤销的民事行为在撤销前是有效的，而效力待定的民事行为在确定前效力处于待定状态，二者不是一个含义。选项 B：可撤销的民事行为一经撤销，其效力溯及至行为开始时，即自行为开始时无效。选项 C：具有撤销权的当事人自“知道或应当知道”撤销事由之日起 1 年内没有行使撤销权的，撤销权消灭，这 1 年属于除斥期间。选项 D：可变更、可撤销的民事行为的撤销，应由撤销权人申请，人民法院不主动干预。

考核角度 2：结合具体案例的性质判断民事行为的效力样态(侧重应用)

【2014 单选，改编】小凡年满 8 周岁，精神健康，智力正常。他在学校门口的文具店看



中一块橡皮，定价 2 元，于是用自己的零用钱将其买下。下列关于小凡购买橡皮行为效力的表述中，正确的是（ ）。

- A. 小凡是无民事行为能力人，其购买橡皮的行为无效
- B. 小凡是无民事行为能力人，其购买橡皮的行为须经法定代理人追认方为有效
- C. 小凡是限制民事行为能力人，其购买橡皮的行为有效
- D. 小凡是限制民事行为能力人，其购买橡皮的行为须经法定代理人追认方为有效

【答案】C

【解析】(1)8 周岁以上(≥8 周岁)的未成年人属于限制民事行为能力人；(2)限制民事行为能力人订立的合同，经法定代理人追认后，该合同有效，但纯获利益的合同或者与其年龄、智力、精神健康状况相适应而订立的合同，不必经法定代理人追认。在本题中，小凡年满 8 周岁，是限制民事行为能力人，其购买定价 2 元橡皮的行为与其年龄、智力相适应，该行为直接有效，不必经法定代理人追认。

【躲坑诀窍】

	效民事法律行为的效力样态
无民事行为能力人	1. 无民事行为能力人实施的民事法律行为无效 2. 【例外】 <u>无民事行为能力人独立实施的接受赠与、奖励、获得报酬等行为属于有效的民事法律行为；无民事行为能力人也可以实施某些与其年龄相适应的细小的日常生活方面的法律行为</u>
限制民事行为能力人	1. 效力待定 2. 【例外】限制民事行为能力人实施的纯获利的民事法律行为或者与其年龄、智力、精神健康状况相适应的民事法律行为有效
<u>以虚假意思表示实施的</u>	无效
<u>恶意串通损害他人利益的</u>	无效
<u>违反强制性规定或公序良俗的</u>	无效
<u>因重大误解而为之</u>	可撤销
<u>受欺诈而为之</u>	可撤销
<u>受胁迫而为之</u>	可撤销
<u>有失公平的</u>	可撤销
无权代理人实施的	效力待定(构成表见代理时，善意相对人有权主张代理行为有效)

【2014 单选，改编】甲欠乙 10 万元未还。乙索债时，甲对乙称：若不免除债务，必以硫酸毁乙容貌。乙恐惧，遂表示免除其债务。根据民事法律制度的规定，下列关于该债务免除行为效力的表述中，正确的是（ ）。

- A. 有效
- B. 无效
- C. 可撤销
- D. 效力待定

【答案】C

【解析】因胁迫而为之的民事法律行为属于可撤销的民事法律行为，故选项 C 正确。

【命题思路】看似考察民事行为的效力样态，其实还隐含考察了民事行为的分类，即债务免除属于单方民事行为。



【躲坑诀窍】

受胁迫而为的民事行为	订立的合同	不损害国家利益	可变更、可撤销合同
		损害国家利益	无效
	单方民事行为		无效

【2013 单选，改编】甲欲低价购买乙收藏的一幅古画，乙不允。甲声称：若乙不售画，就公布其不雅视频，乙被迫与甲订立买卖合同。根据合同法律制度的规定，该合同的效力为()。

- A. 有效
- B. 无效
- C. 效力待定
- D. 可撤销

【答案】D

【解析】因胁迫而为的民事法律行为属于可撤销的民事法律行为，故选项 D 正确。

【命题思路】2013 年的单选题与 2014 年的题目测试的考点完全一致，即受胁迫而为的民事行为效力样态的判定。

【2012 单选】下列情形中，属于有效法律行为的是()。

- A. 限制行为能力人甲临终立下遗嘱：“我死后，我的全部财产归大姐。”
- B. 甲、乙双方约定，若乙将与甲有宿怨的丙殴打，甲愿付乙酬金 5000 元
- C. 甲因妻子病重，急需医药费，遂向乙筹款。乙提出，可按市场价买下甲的祖传清代青花瓷瓶，甲应允
- D. 甲要求乙为其债务提供担保，乙拒绝。甲向乙出示了自己掌握的乙虚开增值税专用发票的证据，并以检举相要挟。乙被迫为甲出具了担保函

【答案】C

【解析】选项 A：限制民事行为能力人依法不能独立实施的民事法律行为，属于效力待定的民事法律行为。选项 B：一切与法律的“强制性或者禁止性”规定相抵触的民事行为无效。选项 C：乘人之危民事行为构成要件之一，要求须严重损害了处于危难境地的当事人的利益，在本题中，乙以“市场价”买下该青花瓷瓶，并未损害甲的利益，故其行为不构成此处“乘人之危所为的民事行为”。选项 D：因胁迫而为的民事法律行为属于可撤销的民事法律行为。

【2006 单选，改编】根据《民法总则》的规定，下列选项中，属于无效民事行为的是()。

- A. 显失公平的民事行为
- B. 恶意串通损害第三人利益的民事行为
- C. 所附条件尚未成就的附条件民事行为
- D. 因重大误解而为的民事行为

【答案】B

【解析】选项 AD：属于可撤销的民事行为。选项 C：所附条件尚未成就，民事行为尚未生效，谈不上无效。

【2000 多选】根据《民法总则》的规定，下列选项中，属于无效民事行为的有()。

- A. 六周岁的丫丫自己决定将压岁钱 500 元捐赠给希望工程
- B. 李某因认识上的错误为其儿子买回一双不能穿的鞋



- C. 甲公司的业务员黄某自己得到乙企业给予的回扣款 1000 元而代理甲公司向乙企业购买了 10 吨劣质煤
- D. 丙公司向丁公司转让一辆无牌照的走私车

【答案】ACD

【解析】选项 A：无民事行为能力人独立实施的民事行为，一般情况下无效，本案不涉及纯获益或者细小的、日常生活方面的民事行为。选项 B：“认识错误”有可能导致行为可撤销，但是不会导致行为无效。选项 C：属于恶意串通，损害他人利益的民事法律行为，无效。选项 D：属于违反法律或者社会公序良俗的民事法律行为，无效。

知识点：附条件、附期限法律行为

【2017 单选】根据民事法律制度的规定，下列关于附条件民事法律行为所附条件的表述中，正确的是（ ）。

- A. 既可以是人的行为，也可以是自然现象
- B. 既可以是将来事实，也可以是过去事实
- C. 既包括约定事实，也包括法定事实
- D. 既可以是确定发生的事实，也可以是不确定发生的事实

【答案】A

【解析】附条件民事法律行为所附条件，可以是自然现象、事件，也可以是人的行为（必须合法），但必须是将来有可能发生、有可能不发生的事实。故 A 选项正确；B 选项错在不可以是过去事实；D 选项错在所附条件不能是确定发生的事实，而应该是有可能发生有可能不发生的事实。

知识点：代理制度

1. 滥用代理权

【2015 多选】根据民事法律制度的规定，下列行为中，属于滥用代理权的有（ ）。

- A. 代理人甲以被代理人乙的名义将乙的一台塔吊卖给自己
- B. 代理人甲以被代理人乙的名义卖出一台塔吊，该塔吊由甲以丙的名义买入
- C. 代理人甲与买受人丁串通，将被代理人乙的一台塔吊低价卖给丁
- D. 代理人甲在被代理人乙收回代理权后，仍以乙的名义将乙的塔吊卖给戊

【答案】ABC

【解析】滥用代理权包括：自己代理（选项 A）、双方代理（选项 B）、代理人与第三人恶意串通，损害被代理人利益（选项 C）。选项 D：属于无权代理，而非滥用代理权（滥用的前提是先有代理权，才会有滥用的可能）。

【躲坑诀窍】

代理权滥用	<p>1. <u>自己代理</u>：代理人以被代理人名义与自己进行民事活动的行为为自己代理</p> <p>2. <u>双方代理</u>：同一代理人代理双方当事人进行同一项民事活动的行为为双方代理</p> <p>3. <u>代理人和第三人恶意串通，损害被代理人利益</u></p>
-------	---



2. 表见代理

【2013 单选】甲为乙公司业务员，负责某小区的订奶业务多年，每月月底在小区摆摊，更新订奶户并收取下月订奶款。2013 年 5 月 29 日，甲从乙公司辞职。5 月 30 日，甲仍照常前往小区摆摊收取订奶款。订奶户不知内情，照例交款，甲亦如常开出盖有乙公司公章的订奶款收据，之后甲下落不明。根据民事法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲的行为与乙公司无关，应由甲向订奶户承担合同履行义务
- B. 甲的行为构成无权处分，应由乙公司向订奶户承担损害赔偿责任后，再向甲追偿
- C. 甲的行为构成狭义无权代理，应由甲向订奶户承担损害赔偿责任
- D. 甲的行为构成表见代理，应由乙公司向订奶户承担合同履行义务

【答案】D

【解析】本题考点为表见代理，即行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后以被代理人名义订立合同，相对人有理由相信行为人有代理权的，该代理行为有效。表见代理需要具有权利外观，本案例中甲为乙公司业务员，负责某小区的订奶业务多年，每月月底在小区摆摊，更新订奶户并收取下月订奶款。甲从乙公司辞职后仍照常前往小区摆摊收取订奶款。甲亦如常开出盖有乙公司公章的订奶款收据，都说明甲的行为足以让相对人（订奶户）有理由相信行为人有代理权，故构成表见代理。在此基础之上，代理行为有效，应由被代理人（乙公司）向订奶户承担合同履行义务。

【2011 单选】2007 年 3 月，甲公司聘用乙为业务经理，委托其负责与丙公司的业务往来。2008 年 4 月，甲公司将乙解聘，但未收回乙所持盖有甲公司公章的空白合同书，亦未通知丙公司。同年 5 月，乙以甲公司业务经理的身份，持盖有甲公司公章的空白合同书，与丙公司签订了一份买卖合同。下列说法中，不正确的是（ ）。

- A. 丙公司有权根据无权代理制度撤销该合同
- B. 甲公司有权根据无权代理制度撤销该合同
- C. 丙公司有权根据表见代理制度主张该合同有效，甲公司应当履行该合同
- D. 如果丙公司根据表见代理制度主张该合同有效，甲公司不得以乙的行为属于无权代理为由进行抗辩

【答案】B

【解析】本题同样是由于甲公司将乙解聘，但未收回乙所持盖有甲公司公章的空白合同书，亦未通知丙公司，从而让乙的行为具有了权利外观，足以让相对人（丙公司）有理由相信行为人有代理权，故构成表见代理。

（1）善意相对人（丙公司）如果主张表见代理，则代理行为有效：甲公司应履行合同。不得以无权代理作为抗辩事由，主张代理行为无效；故选项 CD 正确。

（2）善意相对人如果主张无权代理，则丙可以行使善意相对人的撤销权，从而使整个代理行为归于无效（在被代理人追认之前行使）；而甲公司被代理人可以根据无权代理的规定，对无权代理行为进行追认，但该追认的做出应当在善意相对人行使撤销权之前。故选项 A 正确。



【躲坑诀窍】

表见代理	行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后以被代理人名义订立合同，善意相对人有理由相信行为人是具有代理权的，该代理行为有效(无权代理具有有权代理的外观)
	1. 善意相对人： <u>既可以主张其为无权代理，也可以主张其为表见代理</u> (1)如果主张无权代理，则相对人可以行使善意相对人的撤销权，从而使得整个代理行为归于无效(<u>在被代理人追认之前行使</u>)；(2)如果主张表见代理，则代理行为有效
	2. 被代理人 (1)被代理人不得将无权代理作为抗辩事由，主张代理行为无效(即如果善意相对人选择主张表见代理，被代理人必须无条件服从)；(2)被代理人可以根据无权代理的规定，对无权代理行为进行追认， <u>但该追认的做出应当在善意相对人行使撤销权之前</u>

知识点：诉讼时效制度

1. 诉讼时效的种类与起算

【2014 单选，修订】甲公司于 20×0 年 3 月 1 日将一台机器寄存于乙公司。20×0 年 4 月 1 日，机器因乙公司保管不善受损。甲公司于 20×1 年 3 月 1 日提取机器时发现机器受损，但考虑到两公司之间的长期合作关系，未要求赔偿。后两公司交恶，甲公司遂于 20×2 年 9 月 1 日要求乙公司赔偿损失。下列关于甲公司要求乙公司赔偿损失的诉讼时效期间的表述中，正确的是()。

- A. 适用 2 年的普通诉讼时效期间，尚未届满
- B. 适用 2 年的普通诉讼时效期间，已经届满
- C. 适用 3 年的短期诉讼时效期间，尚未届满
- D. 适用 4 年的长期诉讼时效期间，尚未届满

【答案】C

【解析】向人民法院请求保护民事权利的诉讼时效期间为 3 年。法律另有规定的，依照其规定。

【躲坑诀窍】

	起 算 点	长度	适用情形
普通诉讼时效	知道或应当知道之日起	3 年	除适用长期诉讼时效以外的其他纠纷
长期诉讼时效		4 年	(1)涉外货物买卖合同；(2)技术进出口合同
最长诉讼时效	权利被侵害时起	20 年	所有纠纷

【2013 单选，修订】甲、乙订立买卖合同，约定甲于 20×1 年 3 月 1 日向乙供货，乙在收到货物后 1 个月内一次性付清全部价款。甲依约供货后，乙未付款。若甲一直未向乙主张权利，则甲对乙的付款请求权诉讼时效期间届满日为()。

- A. 20×3 年 3 月 1 日
- B. 20×3 年 4 月 1 日
- C. 20×4 年 3 月 1 日
- D. 20×4 年 4 月 1 日



【答案】D

【解析】甲于20×1年3月1日向乙供货，乙在收到货物后1个月内一次性付清全部价款，甲依约供货后，乙未付款。诉讼时效期间于乙知道或应当知道自己权利被侵害当日起算(20×1年4月1日)。普通诉讼时效期间为3年，故期限届满为20×4年4月1日，选项D正确。

【2012 单选】甲向乙借款10万元，至约定的还款期限2010年5月1日仍未偿还。2012年7月1日，乙起诉要求甲还款。在诉讼中，甲仅表示其无力还款。根据诉讼时效法律制度的规定，下列表述正确的是()。

- A. 人民法院应判决支持乙的诉讼请求
- B. 人民法院应以诉讼时效期间届满为由，判决驳回乙的诉讼请求
- C. 人民法院应要求甲就是否存在诉讼时效中止、中断、延长的事由进行举证
- D. 人民法院应要求乙就是否存在诉讼时效中止、中断、延长的事由进行举证

【答案】A

【解析】当事人未提出诉讼时效抗辩，人民法院不应对诉讼时效问题进行释明及主动适用诉讼时效的规定进行裁判。在本题中，“甲仅表示其无力还款”，并未提出诉讼时效抗辩，人民法院应支持乙的诉讼请求。

【躲坑诀窍】

	诉讼时效期间	除斥期间
期间经过的后果	<u>胜诉权消灭</u>	<u>实体权利消灭</u>
人民法院的处理	<u>不主动审查</u>	<u>应当主动审查</u>
适用范围	<u>债权请求权</u>	<u>形成权</u> (如追认权、解除权、撤销权等)
是否可变期间	<u>可变期间，可中止、中断</u>	<u>不变期间，不能中止、中断</u>

【2011 单选】下列关于除斥期间的说法中，正确的是()。

- A. 除斥期间届满，实体权利并不消灭
- B. 除斥期间为可变期间
- C. 撤销权可适用于除斥期间
- D. 如果当事人未主张除斥期间届满，人民法院不得主动审查

【答案】C

【解析】选项A：除斥期间届满，实体权利消灭；诉讼时效期间届满，只是导致胜诉权的消灭，实体权利不消灭。选项B：除斥期间是不变期间，不适用诉讼时效的中断、中止和延长的规定；诉讼时效是可变期间，可以因主客观原因中断、中止或延长。选项C：除斥期间一般适用于形成权，如追认权、解除权、撤销权等；诉讼时效适用于债权请求权。选项D：除斥期间无论当事人是否主张，人民法院均应当主动审查；人民法院不能主动援用诉讼时效，诉讼时效须由当事人主张后，人民法院才能审查。



2. 诉讼时效中止、中断和延长

【2017 多选】根据民事法律制度的规定，提起诉讼是中断诉讼时效的法定事由。下列各项中，与提起诉讼具有同等效力。导致诉讼时效中断的有()。

- A. 申请仲裁
- B. 申请强制执行
- C. 申请追加当事人
- D. 在诉讼中主张抵销

【答案】ABCD

【解析】与当时人提起诉讼具有同等效力，导致诉讼时效中断的有：(1) 申请仲裁；(2) 申请支付令；(3) 申请破产、申报破产债权；(4) 为主张权利而申请宣告义务人失踪或死亡；(5) 申请诉前财产保全、诉前临时禁令等诉前措施；(6) 申请强制执行；(7) 申请追加当事人或者被通知参加诉讼；(8) 在诉讼中主张抵销；(9) 其他与提起诉讼具有同等诉讼时效中断效力的事项。

【2016 单选】根据民事法律制度的规定，下列各项中，属于诉讼时效中止法定事由的是()。

- A. 申请仲裁
- B. 申请支付令
- C. 申请宣告义务人死亡
- D. 权利被侵害的无民事行为能力人没有法定代理人

【答案】D

【解析】(1) 中止诉讼时效的事由有两类：一是不可抗力；二是其他障碍。选项 D 就属于其他障碍的情形。(2) 选项 ABC 属于诉讼时效中断的法定事由。

【命题思路】要求考生分辨诉讼时效中止与中断的情形，错误选项都是中断情形。

【躲坑诀窍】

	发生原因(事由)	发生时间	效 果
中止	1. 不可抗力 2. 其他障碍	诉讼时效期间的最 后6个月内	在中止的原因消除后，诉讼时效 始终剩下6个月
中断	1. 当事人提起诉讼 2. 当事人一方提出要求 3. 当事人一方同意履行义务	诉讼时效进行中	清零：从中断时起，诉讼时效期间 重新计算
中止之其他障碍： (1) 权利被侵害的无民事行为能力人、限制民事行为能力人没有法定代理人，或者法定代理人死亡、丧失代理权、 丧失行为能力；(2) 继承开始后未确定继承人或者遗产管理人；(3) 权利人被义务人或者其他他人控制无法主张权利； (4) 其他导致权利人不能主张权利的客观情况			
中断之当事人提起诉讼具有同等效力： (1) 申请仲裁；(2) 申请支付令；(3) 申请破产、申报破产债权；(4) 为主张权利而申请宣告义务人失踪或死亡； (5) 申请诉前财产保全、诉前临时禁令等诉前措施；(6) 申请强制执行；(7) 申请追加当事人或者被通知参加诉讼； (8) 在诉讼中主张抵销；(9) 其他与提起诉讼具有同等诉讼时效中断效力的事项			



【2014 单选】根据民事法律制度的规定,下列情形中,可导致诉讼时效中止的是()。

- A. 债权人向人民法院申请支付令
- B. 债权人向人民法院申请债务人破产
- C. 债务人向债权人请求延期履行
- D. 未成年债权人的监护人在一次事故中遇难,尚未确定新的监护人

【答案】D

【解析】选项 ABC: 属于诉讼时效中断的事由。选项 D: 权利被侵害的无民事行为能力人、限制民事行为能力人没有法定代理人,或者法定代理人死亡、丧失代理权、丧失行为能力,属于诉讼时效中止的事由。

【命题思路】要求考生分辨诉讼时效中止与中断的情形,错误选项都是中断情形。

【2013 多选】根据民事法律制度的规定,下列情形中,能导致诉讼时效中断的有()。

- A. 债权人向人民法院申请对债务人的财产实施诉前财产保全
- B. 债务人否认对债权人负有债务
- C. 债权人向人民法院申请债务人破产,但被人民法院驳回
- D. 债权人向人民调解委员会请求调解

【答案】ACD

【解析】选项 A: 权利人申请诉前财产保全、诉前临时禁令等诉前措施,导致诉讼时效中断。选项 B: 债务人否认债务,不属于诉讼时效中断的情形(债务人同意履行债务才是诉讼时效中断的情形)。选项 C: 权利人申请破产、申报破产债权,导致诉讼时效中断。选项 D: 权利人向人民调解委员会请求调解,诉讼时效从提出请求之日起中断。

【命题思路】要求考生分辨诉讼时效中止与中断的情形,错误选项是诉讼时效中断情形“义务人同意履行债务”的否定表述。研究历年真题我们可以看出,从 2014 年开始用中止和中断互为错误选项,从而考核了“中止”与“中断”两个考点,2013 年及以前主要侧重考核中断一个考点。

【2012 多选】下列情形中,能导致诉讼时效中断的有()。

- A. 甲把要求乙清偿 3 个月前到期的债务的书面通知当面递交乙,乙拒绝接收。甲便邀请乙住所地居委会主任见证,将通知留在乙处后愤然离去
- B. 乙对甲的债务已过清偿期 1 个月,乙突然不知所踪。经过 2 个月的多方探寻无果后,甲在《人民法院报》上刊登声明,要求乙清偿债务
- C. 甲对乙的债权诉讼时效期间还有 1 个月即将届满时,甲意外死亡,需等待确定继承人
- D. 债权人甲路上偶遇债务人乙,未等甲开口要求乙偿还 1 个月前到期的债务,乙即一边连称“抱歉”,一边匆匆离去

【答案】AB

【解析】选项 A: 当事人一方向对方当事人直接送交主张权利文书,对方当事人在文书上签字、盖章或者虽未签字、盖章但能够以其他方式证明该文书到达对方当事人的(例如,



有见证人)，构成“当事人一方提出请求”，诉讼时效中断。选项 B：当事人一方下落不明，对方当事人在“国家级或者下落不明的当事人一方住所地的省级有影响的媒体上”刊登具有主张权利内容的公告的，导致诉讼时效中断。选项 C：继承开始后未确定继承人或者遗产管理人的，属于诉讼时效中止事由。选项 D：债权人甲未能向债务人提出要求，将主张权利的意思表示说出口（送达债务人乙），债务人乙也未做出“同意履行义务”的意思表示（“抱歉”不能说明任何问题），不能导致诉讼时效中断。

【命题思路】本题选项 D 迷惑性较强，考生应仔细揣摩其背后的逻辑。

【2009 多选】甲向乙借款 1 万元，借款到期后甲分文未还。在诉讼时效期间内发生的下列情形中，能够产生时效中断效果的有（ ）。

- A. 乙在大街上碰到甲，甲主动向乙表示将在 3 日内先支付约定的利息
- B. 乙以特快专递发送催款函件给甲，甲签收后未拆封
- C. 甲遇到车祸，变成了植物人，且没有法定代理人
- D. 乙向人民法院申请支付令

【答案】ABD

【解析】选项 A：属于“义务人同意履行义务”。选项 B：属于“当事人一方提出要求”，且甲已经签收（证明已经到达，拆不拆封纯属干扰性情节）。选项 C：不属于诉讼时效的中断事由，也不属于诉讼时效的中止事由（因为是“义务人”而不是权利人遇到其他障碍）。选项 D：与“当事人提起诉讼”具有同等诉讼时效中断效力。

【命题思路】本题选项 B 没有拆信封的情节，迷惑性较强，考生应注意理解法条的表述“当事人一方直接向对方当事人送交主张权利文书，对方当事人在文书上签字、盖章或者虽未签字、盖章但能够以其他方式证明该文书到达对方当事人的”。

第三章 物权法律制度

物权法最近几年稳定在1道单选题和1道多选题的题目数量上，可以看出来，2017年加大了对基础概念的测试力度，一定程度上规避了传统的考试重点，要求考生在学习的时候夯实基础。

年份 \ 知识点	2017	2016	2015	2014	2013	2012
物的概念与种类	√				√	
物权的概念与种类						
物权变动			√	√		
共有	√		√			
善意取得		√				√
建设用地使用权		√		√	√	
抵押权						
质权				√	√	

知识点：物的概念与种类

(1) 物的概念

【2013 多选】根据物权法律制度的规定，下列各项中，能够成为所有权客体的有()。

- A. 月球表面
- B. 药品
- C. 土地
- D. 存有计算机程序的光盘

【答案】BCD

【解析】所有权是指在法律限制范围内，对物有全面支配的权利。月球表面不具有可支配性，不属于物，不能成为所有权的客体。

【躲坑诀窍】

有体性	物权法上的物指的是有体物，权利、行为、智力成果等均不是物权法上的物；但权利在特殊情况下，经法律规定可成为物权客体(如以股权质押) 注：行为是债权的客体，智力成果是知识产权的客体
可支配性	不能为人力所支配(如太阳、月亮、星星等)或不为人所需之物(如汽车尾气)，因其不具有交易价值而不属于物权法上的物
在人的身体之外	人是权利主体，不能成为物权客体；但人体器官如果脱离人的身体，则可以成为物

(2) 物的种类

【2017 单选】根据物权法律制度的规定，下列关于物的种类的表述中，正确的是()。

- A. 文物属于禁止流通物
- B. 海域属于不动产
- C. 牛属于可分割物
- D. 金钱属于非消耗物



【解析】(1)文物属于限制流通物而非禁止流通物,选项 A 错误;(2)海域属于不动产,选项 B 正确;(3)牛属于不可分物,选项 D 错误;(4)金钱属于消耗物,选项 C 错误。

流通物、限制流通物与禁止流通物	可自由进入市场流通之物，限制市场流通之物(文物、黄金、药品)和法律禁止市场流通之物	
动产与不动产	区分动产与不动产的意义在于物权变动的要求不同，动产物权变动以交付为原则，不动产则须登记。不动产如土地、海域、房屋、林木等	
可替代物与不可替代物	该分类仅限于动产。可替代物如书、粮食等。不可替代物如齐白石的画等。区分的意义在于交易客体为可替代物时，可以同类物替代履行；不可替代物一旦发生损害就只转化为金钱赔偿	
消费(耗)物与非消费(耗)物	消费(耗)物——只能一次性使用或让与(如粮食、金钱) 通常对于消费物而言，以让与为目的的转移占有即转移所有权	
可分物与不可分物	可分物是指不因分割而变更其性质或减损其价值的物，如米、酒等。反之，如牛、汽车等则属于不可分物 区分的意义在于：分割共有时，可分物可进行实物分割	
主物与从物	房间与钥匙、书与封套、汽车后备箱中的备胎	
原物与孳息物★	孳息必须要求脱离原物，树上的苹果，母牛腹中的小牛都不属于孳息	
	天然孳息	约定→用益物权人(如果有)→所有权人
	法定孳息	约定→交易习惯

【2017 单选】根据物权法律制度的规定,下列各项中,属于独立物权的是()。

- A. 地役权
B. 建设用地使用权
C. 质权
D. 抵押权

【解析】

独立物权	所有权、土地使用权
从物权	担保物权、地役权

1. 物权变动的公示方式

【2009 多选】根据物权法律制度的规定,下列物权变动中,以登记为变动要件的有()。

- A. 甲公司将一幅土地的建设用地使用权转让给乙公司
- B. 甲公司与乙公司之间订立合同，在甲的土地上设定地役权
- C. 甲公司将一架飞机的所有权转让给乙公司
- D. 自然人丙将其继承的房屋转让给丁，该房屋尚登记在其去世的父亲名下

【解析】选项 A：登记是建设用地使用权的生效条件。选项 B：地役权自地役权合同生



效时设立，未经登记的，不得对抗善意第三人。选项 C：对于船舶、航空器和机动车等动产，其所有权的移转仍以“交付”为要件，而不以登记为要件，但登记具有对抗效力，如果交付后没有办理登记，不能对抗善意第三人。选项 D：因继承或者受遗赠取得物权的，自继承或者受遗赠开始时发生法律效力，物权变动不以登记为生效要件，但事后处分（丙转让给丁）时仍要登记。

【躲坑诀窍】紧紧盯住是动产还是不动产，动产物权变动要件是交付，特殊动产的登记仅为对抗效力；对不动产物权变动要件通常是登记，但是对于土地承包经营权、地役权较为特殊，都是合同生效时设立。

2. 不动产登记制度

【2015 单选】根据物权法律制度的规定，下列关于更正登记与异议登记的表述中，正确的是（ ）。

- A. 更正登记的申请人可以是权利人，也可以是利害关系人
- B. 提起更正登记之前，须先提起异议登记
- C. 异议登记之日起 10 日内申请人不起诉的，异议登记失效
- D. 异议登记不当造成权利人损害的，登记机关应承担损害赔偿责任

【答案】A

【解析】权利人、利害关系人认为不动产登记簿记载的事项是错误的，可以申请更正登记（选项 A 正确）。不动产登记簿记载的权利人不同意更正的，利害关系人可以申请异议登记，更正登记前的异议登记是可以而不是必须（选项 B 错误）；登记机构予以异议登记的，申请人在异议登记之日起15 日内不起诉，异议登记失效（选项 C 错误）。异议登记不当，造成权利人损害的，权利人可以向申请人请求损害赔偿（选项 D 错误）。

【躲坑诀窍】

更正登记	（更正登记与异议登记用以应对可能发生的登记错误） 权利人、利害关系人认为不动产登记簿记载的事项错误的，可以申请更正登记。不动产登记簿记载的权利人书面同意更正或者有证据证明登记确有错误的，登记机构应当予以更正
异议登记	不动产登记簿记载的权利人不同意更正的，利害关系人可以申请异议登记。登记机构予以异议登记的，申请人在 <u>异议登记之日起十五日内</u> 不起诉， <u>异议登记失效</u> 。异议登记不当，造成权利人损害的，权利人可以向 <u>申请人</u> 请求损害赔偿（注意不是要求登记机关赔偿）

【2014 多选】根据物权法律制度的规定，当事人可申请预告登记的情形有（ ）。

- A. 预购商品房
- B. 租赁商业用房
- C. 房屋所有权转让
- D. 房屋抵押

【答案】ACD

【解析】具有下列情形之一的，当事人可以申请预告登记：①预购商品房（选项 A）；②以预购商品房设定抵押；③房屋所有权转让、抵押（选项 CD）；④法律、法规规定的其他情形。



知识点：共有

【2017 年】朋友 6 人共同出资购买一辆小汽车，未约定共有形式，且每人的出资额也不能确定。部分共有人欲对外转让该车。为避免该转让成为无权处分，在没有其他约定的情况下，根据物权法律制度的规定，同意转让的共有人至少应当达到的人数是()。

- A. 3 人
- B. 4 人
- C. 5 人
- D. 6 人

【答案】B

【解析】第一步：判断共有类型，由于未约定共有形式，且 6 人为朋友关系，故为按份共有，由于每人的出资额也不能确定，每个人的份额为 $1/6$ 。第二步：处分按份共有的不动产或者动产，或者对按份共有的不动产或者动产进行重大修缮的，应当经占份额 $2/3$ 以上 ($\geq 2/3$) 的按份共有人同意，即 4 人。

【2015 多选】甲、乙、丙、丁、戊、庚六人对一台挖掘机按份共有，甲的份额是 $2/3$ ，其余五人的份额各为 $1/15$ 。根据物权法律制度的规定，没有特别约定时，下列转让挖掘机的行为中，有效的有()。

- A. 甲将挖掘机转让给辛，乙、丙、丁、戊、庚均表示反对
- B. 甲、乙将挖掘机转让给辛，丙、丁、戊、庚均表示反对
- C. 乙、丙、丁、戊、庚将挖掘机转让给辛，甲表示反对
- D. 丙、丁、戊、庚将挖掘机转让给辛，甲、乙均表示反对

【答案】AB

【解析】处分按份共有的不动产或者动产，或者对按份共有的不动产或者动产进行重大修缮的，应当经占份额 $2/3$ 以上 ($\geq 2/3$) 的按份共有人同意，但共有人之间另有约定的除外。选项 CD 的份额均未达到 $2/3$ ，故转让行为无效。

知识点：善意取得

1. 动产善意取得

无处分权人将不动产或者动产转让给受让人的，所有权人有权追回。除法律另有规定外，符合下列情形的，受让人取得该不动产或者动产的所有权：

(一)受让人受让该不动产或者动产时是善意的

(二)以合理的价格转让

(三)转让的不动产或者动产依照法律规定应当登记的已经登记，不需要登记的已经交付给受让人

【2016 单选】甲、乙、丙三兄弟共同继承一幅古董字画，由甲保管。甲擅自将该画以市场价出卖给丁并已交付，丁对该画的共有权属关系并不知情。根据物权法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 丁取得该画的所有权，但须以乙和丙均追认为前提
- B. 无论乙和丙追认与否，丁均不能取得该画的所有权
- C. 无论乙和丙追认与否，丁均可取得该画的所有权



D. 经乙和丙中一人追认, 丁即可取得该画的所有权

【答案】C

【解析】①由于甲、乙、丙三人为兄弟关系, 三人对该画的共有应推定为共同共有。

②甲处分该画未经全体共同共有人同意, 属于无权处分。③丁对该画的共有权关系并不知情, 属于善意第三人, 该画以市场价格出卖并已交付, 丁有权主张善意取得该画的所有权。而物权的善意取得属于原始取得, 只要符合法定构成要件即可主张, 无须考虑原权利人的意愿。

知识点: 动产所有权特殊取得方式

(1) 拾得遗失物

【2012 单选】甲在上班途中遗失手机一部, 被乙拾得。甲发布悬赏广告称, 愿向归还手机者支付现金 1000 元作为酬谢。根据物权法律制度的规定, 下列表述中, 正确的是()。

- A. 返还手机是乙的法定义务, 故甲虽承诺向归还手机的拾得人支付 1000 元酬金, 乙仍无权请求甲支付该酬金, 仅有权要求甲支付因返还手机而发生的必要费用
- B. 若乙将手机以 3000 元的市场价格卖给不知情的丙, 则甲除非向丙支付 3000 元, 否则无权请求丙返还手机
- C. 若乙将手机送交公安机关, 而甲未于公安机关发出招领公告之日起 6 个月内认领, 则乙取得该手机的所有权
- D. 若乙欲将手机据为己有, 则甲有权请求乙归还, 乙既无权请求甲支付 1000 元酬金, 亦无权要求甲支付必要的返还费用

【答案】D

【解析】权利人领取遗失物时, 应当向拾得人或者有关部门支付保管遗失物等支出的必要费用。权利人悬赏寻找遗失物的, 领取遗失物时应当按照承诺履行义务(故选项 A 说乙仍无权请求甲支付该酬金的说法错误)。拾得人侵占遗失物的, 无权请求保管遗失物等支出的费用, 也无权请求权利人按照承诺履行义务(选项 D 正确)。

所有权人或者其他权利人有权追回遗失物。该遗失物通过转让被他人占有的, 权利人有权向无处分权人请求损害赔偿, 或者自知道或者应当知道受让人之日起二年内向受让人请求返还原物, 但受让人通过拍卖或者向具有经营资格的经营者购得该遗失物的, 权利人请求返还原物时应当支付受让人所付的费用(选项 B 并非通过拍卖或者向具有经营资格的经营者购得该遗失物, 故不需要支付受让人所付的费用, 选项 B 错误)。权利人向受让人支付所付费用后, 有权向无处分权人追偿。

遗失物自发布招领公告之日起六个月内无人认领的, 归国家所有(选项 C 说乙取得所有权, 故选项 C 错误)。

知识点: 建设用地使用权

【2016 多选】根据物权法律制度的规定, 以出让方式取得土地使用权的, 转让房地产时, 应当符合的条件有()。

- A. 按照出让合同约定已经支付全部土地使用权出让金，并取得土地使用权证书
- B. 按照出让合同约定投资开发，属于房屋建设工程的，完成开发投资总额的 20% 以上
- C. 转让房地产时房屋已经建成的，应当持有房屋所有权证书
- D. 按照出让合同约定投资开发，属于成片开发土地的，形成工业用地或其他建设用地条件

【答案】ACD

【解析】选项 B：按照出让合同约定进行投资开发，属于房屋建设工程的，完成开发投资总额的“25% 以上”。

【2014 单选】下列关于以无偿划拨方式取得的建设用地使用权期限的表述中，符合物权法律制度规定的是()。

- A. 最长期限为 30 年
- B. 最长期限为 50 年
- C. 最长期限为 70 年
- D. 一般无使用期限的限制

【答案】D

【解析】以无偿划拨方式取得的建设用地使用权，除法律、行政法规另有规定外，没有使用期限的限制。

【2013 单选】根据物权法律制度的规定，以有偿出让方式取得居住用地的建设用地使用权，出让的最高年限是()。

- A. 30 年
- B. 50 年
- C. 60 年
- D. 70 年

【答案】D

【解析】以有偿出让方式取得的建设用地使用权，出让最高年限按下列用途确定：①居住用地 70 年；②工业用地 50 年；③教育、科技、文化、卫生、体育用地 50 年；④商业、旅游、娱乐用地 40 年；⑤综合或者其他用地 50 年。

知识点：抵押权

【2009 单选】根据物权法律制度的规定，下列财产中，不可以作为抵押权客体的是()。

- A. 工厂的半成品
- B. 正在建造的船舶
- C. 以招标方式取得的荒地的土地承包经营权
- D. 土地所有权

【答案】D

【解析】债务人或者第三人有权处分的下列财产可以抵押：(1) 建筑物和其他土地附着物；(2) 建设用地使用权；(3) 以招标、拍卖、公开协商等方式取得的荒地等土地承包经营权(选项 C)；(4) 生产设备、原材料、半成品、产品(选项 A)；(5) 正在建造的建筑物、船舶、航空器(选项 B)；(6) 交通运输工具；(7) 法律、行政法规未禁止抵押的其他财产。

【2009 多选】根据物权法律制度的规定，下列财产中，可以作为抵押物的有()。

- A. 机动车
- B. 建筑物
- C. 正在制造的生产设备
- D. 通过招标方式取得的荒地的土地承包经营权



【答案】ABCD

【解析】债务人或者第三人有权处分的下列财产可以抵押：(1)建筑物和其他土地附着物(选项B)；(2)建设用地使用权；(3)以招标、拍卖、公开协商等方式取得的荒地等土地承包经营权(选项D)；(4)生产设备、原材料、半成品、产品(选项C)；(5)正在建造的建筑物、船舶、航空器；(6)交通运输工具(选项A)；(7)法律、行政法规未禁止抵押的其他财产。

知识点：质权

【2014 单选】根据物权法律制度的规定，以下列权利出质时，质权可以自权利凭证交付时设立的是()。

- A. 仓单
- B. 股票
- C. 基金份额
- D. 应收账款

【答案】A

【解析】

权利质权 设立	汇票、支票、本票、债券、存款单、仓单、提单		1. 有权利凭证：自交付权利凭证之日起设立 2. 没有权利凭证的：自有关部门办理出质登记时设立
	基金份额		自证券登记结算机构办理出质登记时设立
	股权	证券登记结算机构登记的股权	自证券登记结算机构办理出质登记时设立
		其他股权	自工商行政管理部门办理出质登记时设立
	知识产权中的财产权		自有关主管部门办理出质登记时设立
	应收账款		自信贷征信机构(中国人民银行征信中心)办理出质登记时设立

【2013 单选】甲向乙借款，为担保债务履行，将一辆汽车出质给乙。乙不慎将汽车损坏。根据物权及合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 甲有权拒绝归还借款并要求乙赔偿损失
- B. 甲有权要求解除质押合同
- C. 甲有权要求乙立即赔偿损失，或者在借款到期时在损失赔偿范围内相应抵销其对乙所负的债务
- D. 甲有权要求延期还款

【答案】C

【解析】

质物保管 与保全	因质权人保管不善致使质押财产毁损、灭失的	质权人应当承担赔偿责任
	质权人的行为可能使质押财产毁损、灭失的	出质人有权(2选1)：要求质权人将质押财产提存；或要求提前清偿债务并返还财产
	因不能归责于质权人的事由可能使质押财产毁损或者价值明显减少，足以危害质权人权利的	质权人有权要求出质人提供担保；出质人不提供的，质权人可以拍卖、变卖质押财产，并与出质人通过协议将拍卖、变卖所得的价款提前清偿债务或者提存

第四章 合同法律制度

最近几年的真题基本稳定在3道单选题左右的水平上，多为2道合同法总则和1道合同法分则题目。2016年“借用”了第二章的多选题额度，以可撤销的形式考核了赠与合同。

在合同法总则里，“终止”这个点是命题老师比较喜欢考核的，包括解除、抵销、提存等，都是反复测试的。提醒考生：在复习备考中要重视这类题型。

年份 知识点	2017	2016	2015	2014	2013	2012
合同订立程序		√				√
合同的效力					√	
合同的履行				√		
抗辩权	√					√
代位权			√			
合同的担保					√	√
合同的解除				√	√	
抵销	√					
提存制度			√	√		√
有名合同	√	√	√	√	√	√

知识点：合同订立程序——要约与承诺

【2016 单选】根据合同法律制度的规定，下列情形中，构成有效承诺的是()。

- A. 受要约人向要约人发出承诺函后，随即又发出一份函件表示收回承诺，两封函件同时到达要约人
- B. 受要约人向要约人回函表示：“若价格下调5%，我司即与贵司订立合同。”
- C. 受要约人发出表示承诺的函件时已超过要约人规定的承诺期限，要约人收到后未作任何表示
- D. 受要约人在承诺期内发出承诺，正常情形下可如期到达要约人，但因连日暴雨导致道路被冲毁，承诺通知到达要约人时已超过承诺期限，要约人收到承诺通知后未作任何表示

【答案】D

【解析】选项A：撤回承诺的通知与承诺通知同时到达要约人，该承诺已被成功撤回，不生效。选项B：受要约人对要约的内容做出实质性变更的，视为新要约。其中有关合同标的、数量、质量、价款或者报酬、履行期限、履行地点和方式、违约责任和解决争议方法等内容的变更，是对要约内容的实质性变更。选项C：属于迟延的承诺，除要约人



及时通知受要约人该承诺有效的以外，迟延承诺应视为新要约。选项 D：属于迟到的承诺，除要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺的以外，迟到承诺为有效承诺。

【命题思路】结合案例考核承诺的撤回、迟延与迟到，因为如果仅仅考核到要约，不足以支撑起一道题的知识点考察量，所以一般的案例都会有要约，有承诺，且承诺一般要有迟延或者迟到。

【2012 单选】2011 年 4 月 24 日，甲向乙发出函件称：“本人欲以每吨 5000 元的价格出售螺纹钢 100 吨。如欲购买，请于 5 月 10 日前让本人知悉。”乙于 4 月 27 日收到甲的函件，并于次日回函表示愿意购买。但由于投递错误，乙的回函于 5 月 11 日方到达甲处。因已超过 5 月 10 日的最后期限，甲未再理会乙，而将钢材径售他人。乙要求甲履行钢材买卖合同。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 甲、乙之间的合同未成立，甲对乙不承担任何责任
- B. 甲、乙之间的合同未成立，但乙有权要求甲赔偿信赖利益损失
- C. 甲、乙之间的合同成立但未生效，甲有权以承诺迟到为由撤销要约
- D. 甲、乙之间的合同成立且已生效，乙有权要求甲履行合同

【答案】D

【解析】受要约人在承诺期限内发出承诺，按照通常情况能够及时到达要约人，但因其他原因(如投递错误)致使承诺到达要约人时超过承诺期限的，为迟到承诺，除要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺的以外，迟到承诺为有效承诺。在本题中，甲应当及时通知乙承诺已经迟到且不接受，否则，甲、乙之间的合同成立且生效，乙有权要求甲依约履行。

知识点：合同的效力

【2013 单选】甲欲低价购买乙收藏的一幅古画，乙不允。甲声称：若乙不售画，就公布其不雅视频，乙被迫与甲订立买卖合同。根据合同法律制度的规定，该合同的效力为()。

- A. 无效
- B. 有效
- C. 效力待定
- D. 可变更、可撤销

【答案】D

【解析】

	情 形	合 同 效 力
主体的行为能力	无行为能力人独立订立的合同(纯获益或日常生活、细小的合同有效)	无效
	限制行为能力人独立订立的与其年龄、智力、精神状况不相适应的合同(相适应的直接有效)	效力待定

续表

	情 形	合 同 效 力
意思表示的真实性	受欺诈、胁迫订立的，损害国家利益的合同	无效
	受欺诈、胁迫订立的，不损害国家利益的合同	可撤销
	乘人之危订立的合同	可撤销
合法性	恶意串通损害他人利益的合同	无效
	违反法律、社会公共利益或者公序良俗的合同	无效
	以合法形式掩盖非法目的的合同	无效
无权代理	构成表见代理	善意第三人有权主张合同有效或撤销
	不构成表见代理	效力待定

知识点：合同的履行

【2014 单选】甲、乙两公司的住所地分别位于北京和海口。甲向乙购买一批海南产香蕉，3 个月后交货。但合同对于履行地点和价款均无明确约定，双方也未能就有关内容达成补充协议，依照合同其他条款及交易习惯也无法确定。根据合同法律制度的规定，下列关于合同履行价格的表述中，正确的是（ ）。

- A. 按合同订立时海口的市场价格履行 B. 按合同订立时北京的市场价格履行
C. 按合同履行时海口的市场价格履行 D. 按合同履行时北京的市场价格履行

【答案】A

【解析】第一步，寻找履行价格。对价款没有约定或者约定不明确的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同有关条款或者交易习惯确定。仍不能确定的，适用下列规定：价款或者报酬不明确的，按照订立合同时履行地的市场价格履行；依法应当执行政府定价或者政府指导价的，按照规定履行。可见，履行价格为“订立合同时履行地的市场价格”。

第二步，再寻找履行地点，履行地点等内容没有约定或者约定不明确的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同有关条款或者交易习惯确定。仍不能确定的，适用下列规定：价格履行地点不明确，给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的，在履行义务一方所在地履行。

故本题履行地点为海口，进而找到履行价格为订立时海口的市场价格，选项 A 正确。

【命题思路】本题结合案例分析测试了合同法总则第六十一条、第六十二条相关规定。

【躲坑诀窍】熟悉相关法条，一步步推导找到答案。

第六十一条 合同生效后，当事人就质量、价款或者报酬、履行地点等内容没有约定或者约定不明确的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同有关条款或者交易习惯确定。（补充协议→交易习惯）

第六十二条 当事人就有关合同内容约定不明确，依照本法第六十一条的规定仍不能确定的，适用下列规定。（补充协议→交易习惯都不能确定，再适用本条）

（一）质量要求不明确的，按照国家标准、行业标准履行；没有国家标准、行业标准的，按照通常标准或者符合合同目的的特定标准履行。



(二)价款或者报酬不明确的,按照订立合同时履行地的市场价格履行;依法应当执行政府定价或者政府指导价的,按照规定履行。

(三)履行地点不明确,给付货币的,在接受货币一方所在地履行;交付不动产的,在不动产所在地履行;其他标的,在履行义务一方所在地履行。

(四)履行期限不明确的,债务人可以随时履行,债权人也可以随时要求履行,但应当给对方必要的准备时间。

(五)履行方式不明确的,按照有利于实现合同目的的方式履行。

(六)履行费用的负担不明确的,由履行义务的一方负担。

知识点:抗辩权

【2017 单选】甲、乙双方签订买卖合同,约定甲支付货款一周后乙交付货物。甲未在约定日期付款,却请求乙交货。根据合同法律制度的规定,对于甲的请求,乙可行使的抗辩权是()。

- A. 先诉抗辩权
- B. 不安抗辩权
- C. 先履行抗辩权
- D. 不履行抗辩权

【答案】C

【解析】先履行抗辩权系当事人互负债务,有先后履行顺序,先履行的一方未履行的,后履行的一方有权拒绝其履行要求;先履行的一方履行债务不符合约定的,后履行的一方有权拒绝其相应的履行要求。

【2012 单选】甲、乙双方签订一份煤炭买卖合同,约定甲向乙购买煤炭 1000 吨,甲于 4 月 1 日向乙支付全部煤款,乙于收到煤款半个月后装车发煤。3 月 31 日,甲调查发现,乙的煤炭经营许可证将于 4 月 15 日到期,目前煤炭库存仅剩 700 余吨,且正加紧将库存煤炭发往别处。甲遂决定暂不向乙付款,并于 4 月 1 日将暂不付款的决定及理由通知了乙。根据合同法律制度的规定,下列表述中,正确的是()。

- A. 甲无权暂不付款,因为在乙的履行期届至之前,无法确知乙将来是否会违约
- B. 甲无权暂不付款,因为甲若怀疑乙届时不能履行合同义务,应先通知乙提供担保,只有在乙不能提供担保时,甲方可中止履行己方义务
- C. 甲有权暂不付款,因为甲享有先履行抗辩权
- D. 甲有权暂不付款,因为甲享有不安抗辩权

【答案】D

【解析】应当先履行债务的当事人,有确切证据证明对方有丧失或者可能丧失履行债务能力的情形,可以行使不安抗辩权,中止合同履行。

知识点:代位权

【2015 单选】甲对乙的债务清偿期已届满却未履行,乙欲就甲对他人享有的债权提起代位权诉讼,根据合同法律制度的规定,甲享有的下列债权中,乙可代位行使的是()。



- A. 抚恤金请求权
- B. 劳动报酬请求权
- C. 人身损害赔偿请求权
- D. 财产损害赔偿请求权

【答案】D

【解析】选项 ABC：专属于债务人自身的债权(基于扶养关系、抚养关系、赡养关系、继承关系产生的给付请求权和劳动报酬、退休金、养老金、抚恤金、安置费、人寿保险、人身损害赔偿请求权等权利)，债权人不得行使代位权。

知识点：合同的担保

【2012 单选】甲、乙两公司签订一份买卖合同，约定甲公司向乙公司购买机床一台，价格为 300 万元。同时，丙公司向乙公司出具一份内容为“丙公司愿为甲公司应付乙公司 300 万元机床货款承担保证责任”的保函，并加盖了公司公章。之后，由于市场变化，甲、乙双方协商同意将机床价格变更为 350 万元，但未通知丙。乙公司向甲公司交付机床后，甲公司无力按期支付货款，乙公司遂要求丙公司代为清偿。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 丙公司出具保函是其单方行为，因此保证不成立
- B. 丙公司应在 300 万元范围内承担保证责任
- C. 在乙公司未就甲公司财产依法强制执行用于清偿债务之前，丙公司有权拒绝乙公司代为清偿的要求
- D. 丙公司应承担保证责任，保证期间适用 6 个月的短期诉讼时效期间，自主债务履行期届满之日起计算

【答案】B

【解析】选项 A：第三人单方以书面形式向债权人出具担保书，债权人接受且未提出异议的，保证合同成立。选项 B：未经保证人同意的主合同的变更，如果加重债务人的债务的，保证人对加重的部分不承担保证责任。选项 C：当事人在保证合同中对保证方式没有约定或者约定不明确的，按照连带责任保证承担保证责任，不享有先诉抗辩权；在本题中乙公司和丙公司对保证方式没有进行约定，丙公司应当承担连带保证责任。选项 D：保证期间是除斥期间，并非诉讼时效。

知识点：合同的解除

【2014 多选】根据合同法律制度的规定，下列情形中，买受人可以取得合同解除权的有()。

- A. 因不可抗力导致标的物在交付前灭失，合同目的已无法实现
- B. 因出卖人过错导致标的物在交付前灭失，合同目的已无法实现
- C. 出卖人在履行期限届满前明确表示拒绝交付标的物
- D. 出卖人在履行期限届满后明确表示拒绝交付标的物

【答案】ABCD



【解析】本题考查的是合同的法定解除权：在下列情形下，当事人可以单方面解除合同：

(1)因不可抗力致使不能实现合同目的(选项 AB)；(2)在履行期限届满之前，当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务(选项 C)；(3)当事人一方迟延履行主要债务，经催告后在合理期限内仍未履行；(4)当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使不能实现合同目的(选项 D)。

【2013 单选】甲、乙订立承揽合同，甲提供木料，乙为其加工家具。在乙已完成加工工作的 50% 时，甲通知乙解除合同。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 甲有权解除合同，但应赔偿乙的损失
- B. 甲有权解除合同，但应按约定金额向乙支付报酬
- C. 甲有权解除合同，且无须赔偿乙的损失
- D. 甲无权解除合同，并应依约向乙支付报酬

【答案】A

【解析】本题考查的是合同的随时解除权，承揽合同的定作人可以随时解除承揽合同，造成承揽人损失的，应当赔偿损失。故本题正确答案为选项 A。

知识点：抵销

【2017 单选】根据合同法律制度的规定，下列关于法定抵销权性质的表述中，正确的是()。

- A. 请求权
- B. 支配权
- C. 形成权
- D. 抗辩权

【答案】C

【解析】法定抵销中的抵销权性质上属于形成权，故选择 C 正确。

知识点：提存制度

“提存”属于性价比非常高的高频考点，考生务必重视。

【2015 单选】债权人甲下落不明，为履行到期债务，债务人乙将标的物提存。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 提存费用由乙负担
- B. 标的物提存后，毁损、灭失的风险由乙承担
- C. 甲领取提存物的权利，自提存之日起 5 年内不行使则消灭
- D. 若甲自提存之日起 5 年内不领取提存物，提存物归乙所有

【答案】C

【解析】选项 A：提存费用由债权人(甲)负担。选项 B：毁损、灭失的风险由债权人(甲)承担。选项 CD：债权人(甲)领取提存物的权利，自提存之日起 5 年内不行使而消灭，提存物扣除提存费用后归“国家”(而非原债务人乙)所有。

【2014 单选】根据合同法律制度的规定，下列关于提存的法律效果的表述中，正确的是（ ）。

- A. 标的物提存后，毁损、灭失的风险由债务人承担
- B. 提存期间，标的物的孳息归债务人所有
- C. 提存费用由债权人负担
- D. 债权人提取提存物的权利，自提存之日起 2 年内不行使而消灭

【答案】C

【解析】选项 A：标的物提存后，毁损、灭失的风险由“债权人”承担。选项 B：提存期间，标的物的孳息归“债权人”所有。选项 D：债权人领取提存物的权利，自提存之日起“5 年内”不行使而消灭，提存物扣除提存费用后归国家所有。

【2012 多选】甲、乙双方签订一份合同，约定甲向乙购买水泥 10 吨。乙按约定日期向甲交货，但甲因躲避他人债务不知去向。乙无奈，将水泥提存。提存当晚，突降特大暴雨，库房坍塌，水泥被水浸泡，全部毁损。1 个月后，甲躲债归来，请求乙交付水泥。乙拒绝，并要求甲支付水泥价款和提存费用。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。

- A. 乙的合同义务已履行完毕，有权拒绝甲交付水泥的请求
- B. 水泥毁损的损失应由甲承担
- C. 乙有权要求甲支付水泥价款
- D. 乙无权要求甲支付提存费用

【答案】ABC

【解析】选项 AC：提存成立的，视为债务人在其提存范围内已经履行债务。选项 B：提存成立的，毁损、灭失的风险由债权人承担。选项 D：提存成立的，提存费用由债权人负担。

知识点：有名合同

1. 买卖合同

【2013 多选】根据合同法律制度的规定，下列情形中，买受人应当承担标的物灭失风险的有（ ）。

- A. 买卖双方未约定交付地点，出卖人将标的物交由承运人运输，货物在运输途中意外灭失
- B. 约定在出卖人营业地交货，买受人未按约定时间前往提货，后货物在地震中灭失
- C. 出卖人依约为买受人代办托运，货交第一承运人后意外灭失
- D. 买受人下落不明，出卖人将标的物提存后意外灭失

【答案】ABCD

【解析】选项 A：当事人“没有约定”交付地点，标的物需要运输的，出卖人将标的物交付给第一承运人后，标的物毁损、灭失的风险由“买受人”承担。选项 B：出卖人按照约定



将标的物置于交付地点，买受人违反约定没有收取的，标的物毁损、灭失的风险自违反约定之日起由买受人承担。选项 C：出卖人“根据合同约定”将标的物运送至买受人指定地点并交付给承运人后（出卖人依约代办托运），标的物毁损、灭失的风险由“买受人”负担，但当事人另有约定的除外。选项 D：出卖人将标的物依法提存后，毁损、灭失的风险由“买受人”承担。

2. 赠与合同

【2017 多选】赠与合同履行后，受赠人有特定忘恩行为时，赠与人有权撤销赠与合同。根据合同法律制度的规定，下列各项中，居于此类忘恩行为的有（ ）。

- A. 受赠人严重侵害赠与人
- B. 受赠人严重侵害赠与人亲属
- C. 受赠人对赠与人有扶养义务而不履行
- D. 受赠人不履行赠与合同约定的义务

【答案】ACD

【解析】赠与人的撤销权：（1）严重侵害赠与人或其近亲属；（2）对赠与人有扶养义务而不履行；（3）不履行赠与合同约定的义务。注意是近亲属而非亲属，故 B 选项错误。

【2016 多选】甲为庆祝好友乙 60 岁生日，拟赠与其古董瓷瓶一只。但双方约定，瓷瓶交付乙后，甲可以随时借用该瓷瓶。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。

- A. 瓷瓶交付乙前，甲不得撤销赠与
- B. 瓷瓶交付乙后，若被鉴定为赝品，乙有权以欺诈为由撤销赠与
- C. 瓷瓶交付乙后，若甲请求借用时被乙拒绝，甲可以撤销赠与
- D. 瓷瓶交付乙前，若甲的经济状况显著恶化，严重影响其生活，可不再履行赠与义务

【答案】CD

【解析】选项 A：赠与人在赠与财产的权利转移之前可以撤销赠与，但具有救灾、扶贫等社会公益、道德义务性质的赠与合同或者经过公证的赠与合同，不得撤销。选项 B：如果甲订立赠与合同时并不知道该瓷瓶是赝品，乙无权以欺诈为由撤销赠与。选项 C：受赠人不履行赠与合同约定的义务，赠与人可以行使法定撤销权。选项 D：赠与合同成立后，赠与人的经济状况显著恶化，严重影响其生产经营或者家庭生活的，可以不再履行赠与义务。

3. 租赁合同

【2016 单选】乙承租甲的房屋，约定租赁期间为 2015 年 1 月 1 日至 2016 年 12 月 31 日。经甲同意，乙将该房屋转租给丙，租赁期间为 2015 年 6 月 1 日至 2016 年 5 月 31 日。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲有权直接向丙收取租金
- B. 甲和乙之间的租赁合同在转租期内失效
- C. 甲有权解除乙和丙之间的转租合同
- D. 若丙对房屋造成损害，甲有权向乙主张赔偿

【答案】D



【解析】承租人经出租人同意，可以将租赁物转租给第三人，承租人与出租人的租赁合同继续有效，第三人对租赁物造成损失的，承租人应当(向出租人)赔偿损失。承租人未经出租人同意转租的，出租人可以解除合同。在本题中，乙经甲同意转租，甲、乙之间的租赁合同继续有效，而甲、丙之间并不存在合同关系，甲只能根据甲、乙之间的租赁合同继续向乙收取租金，选项 AB 错误；承租人“未经出租人同意”转租的，出租人可以解除合同，但本题的转租系经过甲同意，故选项 C 错误；承租人经出租人同意转租的，第三人对租赁物造成损失时，出租人有权要求承租人赔偿损失(违约责任)，故选项 D 正确。

4. 建设工程合同

【2016 单选】根据合同法律制度的规定，建设工程合同当事人对工程实际竣工日期有争议时，下列处理规则中，正确的是()。

- A. 工程竣工验收合格的，以工程转移占有之日为竣工日期
- B. 承包人已提交竣工验收报告，发包人拖延验收的，以承包人提交验收报告之日为竣工日期
- C. 工程未经竣工验收，发包人擅自使用的，以工程封顶之日为竣工日期
- D. 工程未经竣工验收，发包人擅自使用的，以开始使用之日为竣工日期

【答案】B

【解析】当事人对建设工程实际竣工日期有争议的，按照以下情形分别处理：①建设工程经竣工验收合格的，以竣工验收合格之日为竣工日期(选项 A 错误)；②承包人已经提交竣工验收报告，发包人拖延验收的，以承包人提交验收报告之日为竣工日期(选项 B 正确)；③建设工程未经竣工验收，发包人擅自使用的，以转移占有建设工程之日为竣工日期(选项 CD 错误)。

【2013 单选】甲公司与乙公司签订建设工程施工合同，由乙公司承建甲公司的办公楼，但乙公司并无相应的建筑施工企业资质。工程竣工后，经验收合格。根据合同法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 合同无效，乙公司无权请求甲公司付款
- B. 合同无效，但乙公司有权请求甲公司参照合同约定的工程价款数额付款
- C. 合同有效，乙公司有权请求甲公司按照合同约定的数额支付工程价款
- D. 合同有效，但甲公司有权撤销合同并拒付工程价款

【答案】B

【解析】①承包人未取得建筑施工企业资质或者超越资质等级的，合同无效；②合同无效，但建设工程经竣工验收合格的，承包人可以请求“参照”合同约定支付工程价款。

5. 委托合同

【2015 单选】根据合同法律制度的规定，下列关于委托合同的表述中，正确的是()。

- A. 原则上受托人有权转委托，不必征得委托人同意
- B. 无偿的委托合同，因受托人一般过失给委托人造成损失的，委托人可以要求赔偿损失



C. 有偿的委托合同，因不可归责于受托人的事由，委托事务不能完成的，委托人有权拒绝支付报酬

D. 两个以上的受托人共同处理委托事务的，对委托人承担连带责任

【答案】D

【解析】选项 A：原则上受托人转委托应征得委托人同意。选项 B：无偿的委托合同，因受托人的“故意或重大过失”给委托人造成损失的，委托人可以要求赔偿损失。选项 C：因不可归责于受托人的事由，委托合同解除或者委托事务不能完成的，委托人应当向受托人支付相应的报酬。当事人另有约定的，按照其约定。选项 D：两个以上的受托人共同处理委托事务的，对委托人承担连带责任。

第五章 合伙企业法律制度

由于本章近年来不涉及主观题考核，故客观题考核稳定在每年 6 道题(4 道单选题、2 道多选题)，是经济法客观题部分的王者。本章属于性价比非常高的章节(知识点相对少、分值高)，请考生争取在合伙企业法律制度上做到不丢分。

年份 知识点	2017	2016	2015	2014	2013
普通合伙企业设立	√	√	√		
普通合伙企业事务决议和执行	√		√		
普通合伙企业利润分配与亏损分担					
普通合伙企业财产性质和财产份额转让	√	√		√	
普通合伙企业与第三人的关系			√		
入伙、退伙和继承	√	√	√√	√	
特殊的普通合伙企业		√			√
有限合伙企业	√		√	√√	
合伙人身份转换				√	√
合伙企业解散、清算		√			
综合运用		√			

知识点：普通合伙企业设立

【2017 年单选】根据合伙企业法律制度的规定，下列关于普通合伙企业合伙人的表述中，正确的是()。

- A. 国有企业不能成为合伙人
- B. 非法人组织不能成为合伙人
- C. 公益性社会团体可以成为合伙人
- D. 限制民事行为能力的自然人可以成为合伙人

【答案】A

【解析】国有独资公司、国有企业、上市公司以及公益性的事业单位、社会团体不得成为普通合伙人。

【2016 单选】根据合伙企业法律制度的规定，下列出资形式中，只能由全体合伙人协商确定价值评估办法的是()。

- A. 实物
- B. 劳务
- C. 知识产权
- D. 土地使用权

【答案】D

【解析】选项 ACD：合伙人以实物、知识产权、土地使用权或者其他财产权利出资，需



要评估作价的,可以由全体合伙人协商确定,也可由全体合伙人委托法定评估机构评估(或协商或委托,但注意委托主体必须是全体合伙人委托评估机构,不能是某一个合伙人或某几个合伙人)。选项 B: 合伙人以劳务出资的,其评估办法由全体合伙人协商确定,并在合伙协议中载明(劳务出资只能协商评估方法)。

【2015 多选】根据合伙企业法律制度的规定,合伙企业的下列事项中,应当在工商行政管理机关登记的有()。

- A. 主要经营场所
- B. 执行事务合伙人
- C. 合伙人的住所
- D. 合伙人的家庭状况

【答案】ABC

【解析】合伙企业的登记事项应当包括:名称、主要经营场所、执行事务合伙人、经营范围、合伙企业类型、合伙人姓名或者名称及住所、承担责任方式、认缴或者实际缴付的出资数额、缴付期限、出资方式和评估方式等。合伙协议约定合伙期限的,登记事项还应当包括合伙期限。执行事务合伙人是法人或者其他组织的,登记事项还应当包括法人或者其他组织委派的代表。

知识点: 普通合伙企业事务决议和执行

【2017 多选】根据合伙企业法律制度的规定,下列有限合伙人的行为中,视为执行合伙事务的有()。

- A. 参与决定普通合伙人退伙
- B. 参与决定转让合伙企业的知识产权
- C. 对合伙企业的经营管理提出建议
- D. 参与决定合伙企业为第三人提供担保

【答案】BD

【解析】有限合伙人的下列行为,不视为执行合伙事务:(1)参与决定普通合伙人入伙、退伙;(2)对企业的经营管理提出建议;(3)参与选择承办有限合伙企业审计业务的会计师事务所;(4)获取经审计的有限合伙企业财务会计报告;(5)对涉及自身利益的情况,查阅有限合伙企业财务会计账簿等财务资料;(6)在有限合伙企业中的利益受到侵害时,向有责任的合伙人主张权利或者提起诉讼;(7)执行事务合伙人怠于行使权利时,督促其行使权利或者为了本企业的利益以自己的名义提起诉讼;(8)依法为本企业提供担保。

【2015 单选】某普通合伙企业举行合伙人会议表决对外投资事项,但合伙协议对该事项的表决办法未作约定。根据合伙企业法律制度的规定,下列关于该事项表决办法的表述中,正确的是()。

- A. 须全体合伙人一致同意
- B. 须持有过半数财产份额的合伙人同意
- C. 须过半数合伙人同意
- D. 须 2/3 以上合伙人同意

【答案】C

【解析】合伙人对合伙企业有关事项(不属于 10 个一致同意的事项)做出决议,按照合伙协议约定的表决办法办理。合伙协议未约定或者约定不明确的,实行合伙人一人一票并经全体合伙人过半数通过的表决办法。



【躲坑诀窍】

全票决定的事项	除合伙协议另有约定外，合伙企业的下列事项应当经由全体合伙人一致同意：
	1. 改变合伙企业的名称 2. 改变合伙企业的经营范围、主要经营场所的地点 3. <u>处分</u> 合伙企业的不动产（注意： <u>不包括购买</u> ） 4. 转让或者处分合伙企业的知识产权和其他财产权利 5. 以合伙企业名义为他人提供担保 6. 聘任合伙人以外的人担任合伙企业的经营管理人员 7. 补充和修改合伙协议 8. 新合伙人入伙 9. <u>向合伙人以外的人转让其在合伙企业中的全部或者部分财产份额</u> （其他合伙人一致同意） 10. <u>合伙份额出质</u> （本条须经其他合伙人一致同意，不适用于合伙协议另有约定）

知识点：普通合伙企业利润分配与亏损分担

暂无历年真题。

知识点：普通合伙企业财产性质和财产份额转让

【2017 单选】某普通合伙企业合伙人甲因个人借款，拟将其合伙财产份额质押给债权人乙。根据合伙企业法律制度的规定，为使该质押行为有效，同意质押的合伙人人数应当是（ ）。

- A. 超过全体合伙人的二分之一 B. 超过全体合伙人的三分之二
C. 超过全体合伙人的四分之三 D. 全体合伙人

【答案】D

【解析】合伙人以其在合伙企业中的财产份额出质的，须经其他合伙人一致同意。

【2016 单选】某普通合伙企业的一名合伙人拟将其合伙财产份额转让给合伙企业以外的人，但合伙协议对该事项的决定规则未作约定。根据合伙企业法律制度的规定，下列关于该事项决定规则的表述中，正确的是（ ）。

- A. 须其他合伙人半数以上同意 B. 须其他合伙人过半数同意
C. 须其他合伙人 2/3 以上同意 D. 须其他合伙人一致同意

【答案】D

【解析】除合伙协议另有约定外，普通合伙人向合伙人以外的人转让其在合伙企业中的全部或者部分财产份额时，须经其他合伙人一致同意。

【躲坑诀窍】注意对比有限合伙人可以按照合伙协议的约定向合伙人以外的人转让其在有限合伙企业中的财产份额，但应当提前 30 日通知其他合伙人。

【2014 多选】根据合伙企业法律制度的规定，下列各项中，属于合伙企业财产的有（ ）。

- A. 合伙人缴纳的实物出资 B. 合伙企业借用的某合伙人的电脑
C. 合伙企业对某公司的债权 D. 合伙企业合法接受的赠与财产

【答案】ACD



【解析】合伙企业财产包括：①合伙人的出资；②以合伙企业名义取得的收益（包括但不限于合伙企业债权）；③依法取得的其他财产（如合法接受的赠与财产）。

知识点：普通合伙企业与第三人的关系

【2015 单选】根据合伙企业法律制度的规定，下列关于普通合伙企业债务清偿的表述中，正确的是（ ）。

- A. 债权人应当首先向合伙企业求偿
- B. 债权人应当首先向合伙人求偿
- C. 债权人应当同时向合伙企业及其合伙人求偿
- D. 债权人可以选择向合伙企业或其合伙人求偿

【答案】A

【解析】合伙企业对其债务，应先以其全部财产进行清偿。合伙企业不能清偿到期债务的，普通合伙人承担无限连带责任（即先企业后个人），有限合伙人以其认缴的出资额为限承担责任。

知识点：入伙、退伙和继承

1. 当然退伙

【2015 多选】根据合伙企业法律制度的规定，下列各项中，属于普通合伙企业的合伙人当然退伙情形的有（ ）。

- A. 经全体合伙人一致同意
- B. 个人丧失偿债能力
- C. 合伙人在合伙企业中的全部财产份额被人民法院强制执行
- D. 发生合伙人难以继续参加合伙的事由

【答案】BC

【解析】普通合伙人当然退伙情形包括：①作为合伙人的自然人死亡或者被依法宣告死亡；②个人丧失偿债能力（选项 B）；③作为合伙人的法人或者其他组织依法被吊销营业执照、责令关闭、撤销或者被宣告破产；④法律规定或者合伙协议约定合伙人必须具有相关资格而丧失该资格；⑤合伙人在合伙企业中的全部财产份额被人民法院强制执行（选项 C）。选项 AD：属于协议退伙。合伙协议约定合伙期限的，在合伙企业存续期间，有下列情形之一的，合伙人可以退伙：①合伙协议约定的退伙事由出现；②经全体合伙人一致同意；③发生合伙人难以继续参加合伙的事由；④其他合伙人严重违反合伙协议约定的义务。

【2014 单选】某普通合伙企业的合伙人包括有限责任公司甲、乙，自然人丙、丁。根据合伙企业法律制度的规定，下列情形中，属于当然退伙事由的是（ ）。

- A. 甲被债权人申请破产
- B. 丁因斗殴被公安机关拘留
- C. 丙被依法宣告失踪
- D. 乙被吊销营业执照

【答案】D

【解析】选项 AD：作为合伙人的法人或者其他组织依法被吊销营业执照、责令关闭、撤



销，或者“被宣告破产”（非被申请破产），当然退伙。选项 BC：作为合伙人的自然人死亡或者被依法宣告死亡（而非失踪、被拘留）。

2. 除名退伙

【2015 单选】某普通合伙企业合伙人甲因执行合伙事务有不正当行为，经合伙人会议决议将其除名，甲接到除名通知后不服，诉至人民法院。根据合伙企业法律制度的规定，该合伙企业对甲除名的生效日期为（ ）。

- A. 甲的不正当行为做出之日
- B. 除名决议做出之日
- C. 甲接到除名通知之日
- D. 甲的诉讼请求被人民法院驳回之日

【答案】C

【解析】对合伙人的除名决议应当书面通知被除名人。被除名人接到除名通知之日，除名生效，被除名人退伙。

3. 退伙效力

【2017 多选】甲、乙、丙设立某普通合伙企业，从事餐饮服务，2017 年 6 月 5 日，甲退伙；6 月 10 日，丁入伙。6 月 9 日，合伙企业经营的餐厅发生卡式燃气炉灼伤顾客戊的事件，需要支付医疗费用等总计 45 万元，经查，该批燃气炉系当年 4 月合伙人共同决定购买，其质量不符合相关国家标准。该合伙企业支付 30 万元赔偿后已无赔偿能力。现戊请求合伙人承担其余 15 万元赔偿责任。根据合伙企业法律制度的规定，应承担赔偿责任的合伙人有（ ）。

- A. 甲
- B. 乙
- C. 丙
- D. 丁

【答案】ABCD

【解析】普通合伙人对合伙企业债务承担无限连带责任；新合伙人对入伙前合伙企业的债务承担无限连带责任。退伙人对基于其退伙前的原因发生的合伙企业债务，承担无限连带责任。

【2016 多选】某普通合伙企业经营期间，吸收甲入伙。甲入伙前合伙企业已负债 20 万元。甲入伙 1 年后退伙，在此期间合伙企业新增负债 10 万元。甲退伙后半年，合伙企业解散，以企业全部财产清偿债务后，尚有 80 万元债务不能清偿。根据合伙企业法律制度的规定，下列关于甲承担清偿责任的表述中，正确的有（ ）。

- A. 甲对入伙前合伙企业的 20 万元债务承担无限连带责任
- B. 甲对入伙后至合伙企业解散时新增的 60 万元债务承担无限连带责任
- C. 甲对合伙企业解散后尚未清偿的全部 80 万元债务承担无限连带责任
- D. 甲对担任合伙人期间合伙企业新增的 10 万元债务承担无限连带责任

【答案】AD

【解析】选项 A：新入伙的普通合伙人对入伙前合伙企业的债务承担无限连带责任。选项 BCD：退伙的普通合伙人对基于其退伙前的原因发生的合伙企业债务，承担无限连带责任；在本题中，甲担任合伙人期间新增的 10 万元债务属于基于退伙前原因发生的合伙企业债务，甲应承担无限连带责任。而甲退伙后，合伙企业进一步发生的 50 万元债务（题目已



经交代“甲退伙后半年，合伙企业解散，以企业全部财产清偿债务后，尚有 80 万元债务不能清偿”，也就是说，甲退伙后到合伙企业解散之前，合伙企业新增了 50 万元债务，该债务和甲没有关系），甲不承担责任。

4. 继承

【2017 单选】某普通合伙企业合伙人甲死亡，其未成年子女乙、丙是其全部合法继承人。根据合伙企业法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 乙、丙因继承甲的财产份额自动取得合伙人资格
- B. 乙、丙可以继承甲的财产份额，但不能成为合伙人
- C. 应解散合伙企业，清算后向乙、丙退还甲的财产份额
- D. 经全体合伙人一致同意，乙、丙可以成为有限合伙人

【答案】D

【解析】合伙人死亡或者被依法宣告死亡的，对该合伙人在合伙企业中的财产份额享有合法继承权的继承人，按照合伙协议的约定或者经全体合伙人一致同意，从继承开始之日起，取得该合伙企业的合伙人资格。

有下列情形之一的，合伙企业应当向合伙人的继承人退还被继承合伙人的财产份额：

- (1) 继承人不愿意成为合伙人；
- (2) 法律规定或者合伙协议约定合伙人必须具有相关资格，而该继承人未取得该资格；
- (3) 合伙协议约定不能成为合伙人的其他情形。

合伙人的继承人为无民事行为能力人或者限制民事行为能力人的，经全体合伙人一致同意，可以依法成为有限合伙人，普通合伙企业依法转为有限合伙企业。全体合伙人未能一致同意的，合伙企业应当将被继承合伙人的财产份额退还该继承人。

知识点：特殊的普通合伙企业

【2016 多选】根据合伙企业法律制度的规定，下列关于特殊的普通合伙企业执业风险防范措施的表述中，正确的有()。

- A. 企业可以选择建立执业风险基金或者办理职业保险
- B. 执业风险基金用于偿付合伙人执业活动造成的债务
- C. 执业风险基金应当单独立户管理
- D. 企业应当从其经营收益中提取相应比例资金作为执业风险基金

【答案】BCD

【解析】选项 A：特殊的普通合伙企业应当建立执业风险基金、办理职业保险。

【2013 单选】注册会计师甲、乙、丙共同出资设立一特殊的普通合伙制会计师事务所。因甲、乙在某次审计业务中故意出具不实审计报告，人民法院判决会计师事务所赔偿当事人 50 万元。根据合伙企业法律制度的规定，下列关于该赔偿责任承担的表述中，正确的是()。

- A. 以该会计师事务所的全部财产为限承担责任
- B. 甲、乙、丙均承担无限连带责任



- C. 甲、乙、丙均以其在会计师事务所中的财产份额为限承担责任
D. 甲、乙承担无限连带责任，丙以其在会计师事务所中的财产份额为限承担责任

【答案】D

【解析】一个合伙人或者数个合伙人在执业活动中因故意或者重大过失造成合伙企业债务的，应当承担无限责任或者无限连带责任，其他合伙人以其在合伙企业中的财产份额为限承担责任。

知识点：有限合伙企业

【2017 单选】境外甲私募基金与境内乙有限责任公司拟合作设立丙有限合伙企业，在境内经营共享充电宝项目。其中，甲为有限合伙人，乙为普通合伙人。根据合伙企业法律制度的规定，下列关于设立丙有限合伙企业须遵守的相关规定的表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲出资的货币应当是人民币
B. 应当由乙负责办理审批手续
C. 应当向商务主管部门申请设立登记
D. 应当领取《外商投资合伙企业营业执照》

【答案】D

【解析】选项 BCD：外国企业或者个人在中国境内设立合伙企业，应当由全体合伙人指定的代表或者共同委托的代理人向国务院工商行政管理部门授权的地方工商行政管理部门申请设立登记，领取《外商投资合伙企业营业执照》后，方可从事经营活动；选项 A：外国企业或者个人用于出资的货币应当是可自由兑换的外币，也可以是依法获得的人民币。

【2015 单选】甲国有独资公司、乙上市公司、丙外商独资企业和丁民营投资有限公司拟成立一家有限合伙企业。根据合伙企业法律制度的规定，上述投资主体中，可以担任普通合伙人的是（ ）。

- A. 甲和丙 B. 乙和丙 C. 丙和丁 D. 甲和丁

【答案】C

【解析】国有独资公司、国有企业、上市公司以及公益性的事业单位、社会团体不得成为有限合伙企业的普通合伙人。

【2014 单选】甲上市公司、乙普通合伙企业、丙全民所有制企业和丁公立大学拟共同设立一有限合伙企业。根据合伙企业法律制度的规定，甲、乙、丙、丁中可以成为普通合伙人的是（ ）。

- A. 甲 B. 乙 C. 丙 D. 丁

【答案】B

【解析】国有独资公司、国有企业、上市公司以及公益性的事业单位、社会团体不得成为普通合伙人，但可以成为有限合伙人。

【2014 单选】根据合伙企业法律制度的规定，下列各项中，有限合伙人可用作合伙企业出资的是（ ）。



- A. 为合伙企业提供财务管理
- B. 为合伙企业提供战略咨询
- C. 债权
- D. 社会关系

【答案】C

【解析】选项 AB：普通合伙人可以劳务出资，但有限合伙人不得用劳务出资。选项 CD：有限合伙人可以用货币、实物、知识产权、土地使用权或者其他财产权利作价出资；债权（应收账款）作为财产权利已为法律普遍承认，而社会关系的财产权利属性并未得到承认且难以作价。

知识点：合伙人身份转换

【2014 多选】甲、乙分别为某有限合伙企业的普通合伙人和有限合伙人。后甲变更为有限合伙人，乙变更为普通合伙人。下列关于甲、乙对其合伙人性质互换前的企业债务承担的表述中，符合合伙企业法律制度规定的有（ ）。

- A. 甲对其作为普通合伙人期间的企业债务承担有限责任
- B. 甲对其作为普通合伙人期间的企业债务承担无限连带责任
- C. 乙对其作为有限合伙人期间的企业债务承担无限连带责任
- D. 乙对其作为有限合伙人期间的企业债务承担有限责任

【答案】BC

【解析】选项 AB：普通合伙人转变为有限合伙人的，对其作为普通合伙人期间合伙企业发生的债务承担无限连带责任。选项 CD：有限合伙人转变为普通合伙人的，对其作为有限合伙人期间有限合伙企业发生的债务承担无限连带责任。

【2013 单选】甲、乙、丙、丁设立一个有限合伙企业，其中，甲、乙为普通合伙人，丙、丁为有限合伙人。1 年后，甲转为有限合伙人，同时丙转为普通合伙人。合伙企业设立之初，企业欠银行 50 万元，该债务直至合伙企业被宣告破产仍未偿还。下列关于该 50 万元债务清偿责任的表述中，符合合伙企业法律制度规定的是（ ）。

- A. 甲、乙承担无限连带责任，丙、丁以其出资额为限承担责任
- B. 乙、丙承担无限连带责任，甲、丁以其出资额为限承担责任
- C. 甲、乙、丙承担无限连带责任，丁以其出资额为限承担责任
- D. 乙承担无限责任，甲、丙、丁以其出资额为限承担责任

【答案】C

【解析】（1）甲：普通合伙人转变为有限合伙人的，对其作为普通合伙人期间合伙企业发生的债务承担无限连带责任。（2）丙：有限合伙人转变为普通合伙人的，对其作为有限合伙人期间有限合伙企业发生的债务承担无限连带责任。

知识点：合伙企业解散、清算

【2016 单选】根据合伙企业法律制度的规定，合伙企业解散清算时，企业财产首先应当清偿或支付的是（ ）。



- A. 所欠税款
- B. 所欠银行借款
- C. 所欠职工工资
- D. 清算费用

【答案】D

【解析】合伙企业的财产支付“合伙企业的清算费用”后的清偿顺序依次为：(1)合伙企业职工工资、社会保险费用和法定补偿金；(2)缴纳所欠税款；(3)清偿债务。

知识点：综合运用

【2016 单选】甲、乙、丙、丁拟共同投资设立一有限合伙企业，甲、乙为普通合伙人，丙、丁为有限合伙人。四人草拟了一份合伙协议。该合伙协议的下列内容中，符合合伙企业法律制度规定的是()。

- A. 丙任执行事务合伙人
- B. 合伙企业名称为“环宇商贸有限公司”
- C. 丙、丁可以将其在合伙企业中的财产份额出质
- D. 甲以房屋作价 30 万元出资，乙以专利技术作价 15 万元出资，丙以劳务作价 20 万元出资，丁以现金 50 万元出资

【答案】C

【解析】选项 A：丙是有限合伙人，不得执行合伙事务。选项 B：有限合伙企业名称中应当标明“有限合伙”字样，而不能标明“普通合伙”、“特殊普通合伙”、“有限公司”、“有限责任公司”等字样。选项 C：有限合伙人可以将其在有限合伙企业中的财产份额出质，但合伙协议另有约定的除外。也就是说，有限合伙人是否可以有限合伙企业中的财产份额出质，法律并不作强制性规定，由合伙协议约定(爱怎么约定就怎么约定)。所以，合伙协议约定“丙、丁可以将其在合伙企业中的财产份额出质”，符合法律规定。如果是普通合伙人将其在合伙企业中的财产份额出质的，必须经其他合伙人一致同意，这是法律的强制性规定，合伙协议不得有例外的约定。选项 D：合伙人可以用货币、实物、知识产权、土地使用权或者其他财产权利出资。普通合伙人也可以用劳务出资，但是，有限合伙人不得以劳务出资。丙是有限合伙人，不得以劳务出资。

【命题思路】2016 年已经开始综合测试相关考点了，考生应注意这种命题趋势。

第六章 公司法律制度

公司法正常一套试题中的题目数量应该在 4 道单选题和 1 道多选题左右，但在 2016 年的时候爆发考了 3 道多选题，挤占了证券法的名额，但不是正常年份，正常年份还是 4 道单选题和 1 道多选题是比较正常的考核水平。

公司法知识点天然比较细碎一些，而且和证券法一样很多数字和期限的记忆，要求考生在复习备考中严格要求自己的记忆准确度。

年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
知识点						
公司设立	√√	√		√√		
股东基本权利		√	√			
瑕疵出资和抽逃出资	√				√	√√√
有限责任公司股东会		√	√	√		
股份有限公司股东大会			√			
董监高的任职资格和法律义务			√			
董事会	√		√			
利润分配	√				√	
有限责任公司股权转让				√		
股份有限公司股份转让		√				√√
一人有限公司		√				
公司司法解散		√				
综合考点		√				

知识点：公司设立

【2017 单选】甲、乙、丙三人拟设立一有限责任公司。在公司设立过程中，甲在搬运为公司购买的办公家具时，不慎将丁撞伤。根据公司法律制度的规定，下列关于对丁的侵权责任承担的表述中，正确的是()。

- A. 若公司成立，则由公司自动承受该侵权责任
- B. 若公司未成立，丁仅能请求甲承担该侵权责任
- C. 无论公司是否成立，该侵权责任应由甲、乙、丙共同承担
- D. 若公司未成立，丁应先向甲请求赔偿，不足部分再由乙、丙承担

【答案】A

【解析】发起人因履行公司设立职责造成他人损害，公司成立后受害人有权请求公司承担侵权赔偿责任。

【2016 多选】甲、乙、丙、丁拟设立一家贸易公司，委派丙负责租赁仓库供公司使用，



因公司尚未成立，丙以自己的名义与戊签订仓库租赁合同。根据公司法律制度的规定，下列关于仓库租赁合同义务承担的表述中，正确的有()。

- A. 若贸易公司未能成立，戊可请求丙承担合同义务
- B. 贸易公司成立后，戊仍可请求丙承担合同义务
- C. 贸易公司成立后，对租赁合同明确表示承认的，戊可请求贸易公司承担合同义务
- D. 贸易公司一经成立，戊即可请求该公司承担合同义务

【答案】ABC

【解析】选项 AB：发起人为设立公司以自己名义对外签订合同，对相对人而言，合同中载明的主体是发起人，所以原则上应当由发起人承担合同责任(不论公司最终成立与否)。选项 CD：公司成立后，对以发起人名义订立的合同予以确认，或者已经实际享有合同权利或者履行合同义务，合同相对人请求公司承担合同责任的，人民法院应予支持。

【2014 单选】在乙有限责任公司设立的过程中，出资人甲以设立中的乙公司名义与他人签订一份房屋租赁合同，所租房屋供筹建乙公司之用。乙公司成立后，将该房屋作为公司办公用房，但始终未确认该房屋租赁合同。下列关于房屋租赁合同责任承担的表述中，符合公司法律制度规定的是()。

- A. 甲承担
- B. 乙公司承担
- C. 甲、乙公司连带承担
- D. 先由甲承担，乙公司承担补充责任

【答案】B

【解析】①发起人“以设立中的公司名义”对外签订合同，公司成立后合同相对人有权请求公司承担合同责任，但公司有证据证明发起人是为自己利益而签订合同，且合同相对人对此明知的除外；在本题中，甲以乙公司的名义订立合同，所租房屋供乙公司使用(并非为自己利益订立)，应由乙公司承担合同责任。②如果发起人为设立公司“以自己名义”订立合同，则应由成立后的公司对合同予以确认，或者成立后的公司已经实际享有合同权利或者履行合同义务的，合同相对人才能请求公司承担合同责任。

【2014 多选】根据公司法律制度的规定，认股人缴纳出资后，有权要求返还出资的情形有()。

- A. 公司未按期募足股份
- B. 发起人未按期召开创立大会
- C. 创立大会决议不设立公司
- D. 公司发起人抽逃出资，情节严重

【答案】ABC

【解析】发起人、认股人缴纳股款或者交付抵作股款的出资后，除未按期募足股份、发起人未按期召开创立大会或者创立大会决议不设立公司的情形外，不得抽回其股本。(而且只有 3 种情形：未按期募足股份、未按期召开创立大会、创立大会决议不设立公司。)

【2017 单选】甲盗用乙的身份证，以乙的名义向丙公司出资。乙被记载于丙公司股东名册，并进行了工商登记，但直至出资期限满仍未履行出资义务。根据公司法律制度的规定，下列关于出资责任承担的表述中，正确的是()。

- A. 甲承担出资责任



- B. 乙承担出资责任
- C. 甲、乙对出资承担连带责任
- D. 乙首先承担出资责任，不足部分再由甲补足

【答案】A

【解析】冒用他人名义出资并将该他人作为股东在公司登记机关登记的，冒名登记行为人应当承担相应责任；公司、其他股东或者公司债权人以未履行出资义务为由，请求被冒名登记为股东的承担补足出资责任或者对公司债务不能清偿部分的赔偿责任的，人民法院不予支持。

知识点：股东基本权利

【2016 多选】根据公司法律制度的规定，股份有限公司的下列文件中，股东有权查阅的有()。

- A. 公司债券存根
- B. 股东名册
- C. 董事会会议决议
- D. 公司会计账簿

【答案】ABC

【解析】

	有限公司股东	股份有限公司股东
公司章程	查阅、复制	查阅、无权复制
股东会会议记录	查阅、复制	查阅、无权复制
董事会会议决议	查阅、复制	查阅、无权复制
监事会会议决议	查阅、复制	查阅、无权复制
财务会计报告	查阅、复制	查阅、无权复制
会计账簿	查阅(有条件)、无权复制	无权查阅、无权复制
股东名册	未作规定	查阅
公司债券存根	未作规定	查阅

【2015 单选】2014 年 1 月，自然人甲和乙设立丙有限责任公司，双方约定甲出资 4 万元，乙出资 2 万元，对盈余分配无特别约定，截至 2014 年底，甲实际缴付出资 1 万元，乙足额缴付出资，公司拟分配盈余 9 万元。根据公司法律制度的规定，甲可以分得的盈余是()。

- A. 6 万元
- B. 3 万元
- C. 4.5 万元
- D. 1.5 万元

【答案】B

【解析】有限责任公司的股东按照实缴的出资比例分取红利；但是，全体股东可以事先约定不按照出资比例分取红利。本题中，公司未事先约定，则按照实缴的出资比例，甲可以分得 $1/3 \times 9 = 3$ 万元。

【躲坑诀窍】纵观整部公司法，涉及实缴资本比例的就只有如下三处：(1)新股认购；(2)剩余财产分配；(3)利润分配。请考生单独予以记忆。

知识点：瑕疵出资和抽逃出资

【2017 单选】甲有限责任公司成立于 2017 年 1 月 5 日。公司章程规定，股东乙以其名



下的一套房产出资。乙于1月7日将房产交付公司，但未办理权属变更手续。5月9日，股东丙诉至人民法院，要求乙履行出资义务。5月31日，人民法院责令乙于10日内办理权属变更手续。6月6日，乙完成办理权属变更手续。根据公司法律制度的规定，乙享有股东权利的起始日期是()。

- A. 1月5日
- B. 1月7日
- C. 5月31日
- D. 6月6日

【答案】B

【解析】已经交付公司使用但未办理权属变更手续，公司、其他股东或者公司债权人主张认定出资人未履行出资义务的，人民法院应当责令当事人在指定的合理期间内办理权属变更手续；在前述期间内办理了权属变更手续的，人民法院应当认定其已经履行了出资义务。出资人主张自其实际交付财产给公司使用时享有相应股东权利的，人民法院应予支持。

【2013 多选】某有限责任公司关于股东资格解除与认定的下列做法中，符合公司法律制度规定的有()。

- A. 股东甲未依照章程规定缴纳出资，董事会通过决议解除其股东资格
- B. 股东乙病故后，其妻作为合法继承人要求继承股东资格，公司依章程中关于股东资格不得继承的规定予以拒绝
- C. 股东丙抽逃部分出资，股东会通过决议解除其股东资格
- D. 实际出资人丁请求公司解除名义股东戊的股东资格，并将自己登记为股东，因未获公司其他股东半数以上同意，公司予以拒绝

【答案】BD

【解析】选项 A：有限责任公司的股东未履行出资义务(不包括未全面履行)，经公司催告，在合理期间内仍未缴纳，公司可以“股东会决议”(而非董事会决议)解除该股东的股东资格。选项 B：在公司章程没有另外规定的情况下，自然人股东死亡后，其合法继承人可以直接继承股东资格。选项 C：股东抽逃“全部”出资(丙只是抽逃部分出资)，经公司催告，在合理期间内仍未返还出资，公司可以股东会决议解除该股东的股东资格。选项 D：如果实际出资人未经公司其他股东半数以上同意，请求公司变更股东、签发出资证明书、记载于股东名册、记载于公司章程并在公司登记机关办理登记的，人民法院不予支持。

【命题思路】综合型考题，选项 ABC 测试了股东欠缴出资、抽逃出资等行为，选项 D 则测试了隐名股东显名化，通过“股东资格”作为关键词进行了串联。

【躲坑诀窍】考生遇到这种综合性相对较强的题目，应静下心来，逐个选项分析对错，不要被其他选项知识点干扰。

【2012 单选】某有限责任公司股东甲将其所持全部股权转让给该公司股东乙。乙受让该股权时，知悉甲尚有 70% 出资款未按期缴付。下列关于甲不按规定出资责任的表述中，符合公司法律制度规定的是()。



- A. 甲继续向公司承担足额缴纳出资的义务，乙对此不承担责任
- B. 甲继续向公司承担足额缴纳出资的义务，乙对此承担连带责任
- C. 乙代替甲向公司承担足额缴纳出资的义务，甲对此不再承担责任
- D. 乙代替甲向公司承担足额缴纳出资的义务，甲对此承担补充清偿责任

【答案】B

【解析】有限责任公司的股东未履行或者未全面履行出资义务即转让股权，受让人对此知道或者应当知道的，公司请求该股东履行出资义务、受让人对此承担连带责任的，人民法院应予支持。

【2012 单选】甲向乙借用一台机床。借用期间，未经乙同意，甲以所有权人名义，以该机床作为出资，与他人共同设立有限责任公司丙。公司其他股东对甲并非机床所有人的事实并不知情。乙发现上述情况后，要求返还机床。根据公司法律制度和物权法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 甲出资无效，不能取得股东资格，乙有权要求返还机床
- B. 甲出资无效，应以其他方式补足出资，乙有权要求返还机床
- C. 甲出资有效，乙无权要求返还机床，但甲应向乙承担赔偿责任
- D. 甲出资有效，乙无权要求返还机床，但丙公司应向乙承担赔偿责任

【答案】C

【解析】出资人甲以不享有处分权的机床出资，丙公司其他股东对此并不知情(丙公司善意)，甲获得应得的股权且机床已经交付给丙公司使用，则丙公司有权主张善意取得该机床的所有权，相应地，甲的出资有效，乙无权要求返还机床，但可以向甲主张损害赔偿。

【2012 多选】根据公司法律制度的规定，公司于成立后以其相关股东的行为符合特定情形且损害公司权益为由，请求人民法院认定该股东抽逃出资的，人民法院应予支持。下列各项中，属于该特定情形的有()。

- A. 未经法定程序将出资抽回
- B. 通过虚构债权债务关系将出资转出
- C. 制作虚假财务会计报表虚增利润进行分配
- D. 利用关联交易将出资转出

【答案】ABCD

【解析】公司成立后，公司、股东或者公司债权人以相关股东的行为符合下列情形之一且以损害公司权益为由，请求认定该股东抽逃出资的，人民法院应予支持：①通过虚构债权债务关系将其出资转出。②制作虚假财务会计报表虚增利润进行分配。③利用关联交易将出资转出。④其他未经法定程序将出资抽回的行为。

知识点：有限责任公司股东会、股份有限公司股东大会

【2016 多选】根据公司法律制度的规定，有限责任公司股东会会议的下列决议中，须经代表 2/3 以上表决权的股东通过的有()。



- A. 修改公司章程
B. 增加注册资本
C. 对外提供担保
D. 决定利润分配方案

【答案】AB

【解析】有限责任公司股东会的下列决议必须经代表 2/3 以上表决权的股东通过：①修改公司章程(选项 A)；②增加或者减少注册资本(选项 B)；③公司合并、分立、解散；④变更公司形式。

【2015 多选】根据公司法律制度的规定，下列人员或机构中，有权要求有限责任公司召开临时股东会议的有()。

- A. 代表 1/10 以上表决权的股东
B. 1/3 以上的董事
C. 董事长
D. 监事会

【答案】ABD

【解析】临时股东会的召开条件：①代表 1/10 以上表决权的股东提议召开；②1/3 以上的董事提议召开；③监事会(或者不设监事会的公司监事)提议召开。

【躲坑诀窍】

	有限责任公司	股份有限公司
临时会议召开	(1)代表 1/10 以上表决权的股东 (2)三分之一以上的董事 (3)监事会或者不设监事会的公司的监事提议	应当在两个月内召开临时股东大会： (1)董事人数不足本法规定人数(5 人)或者公司章程所定人数的 2/3 时 (2)公司未弥补的亏损达实收股本总额 1/3 时 (3)单独或者合计持有公司百分之十以上股份的股东请求时 (4)董事会认为必要时 (5)监事会提议召开时 (6)公司章程规定的其他情形

【2014 单选】中国公民甲、乙、丙共同设立一家有限责任公司。根据公司法律制度的规定，该公司必须设立的组织机构是()。

- A. 股东会
B. 董事会
C. 监事会
D. 职工代表大会

【答案】A

【解析】有限责任公司必须设立的只有股东会，董事会和监事会在股东人数较少或者规模较小的有限责任公司可不设：股东人数较少或者规模较小的有限责任公司，可以设 1 名执行董事，不设立董事会，执行董事可以兼任公司经理；股东人数较少或者规模较小的有限责任公司，可以设 1~2 名监事，不设立监事会。

知识点：董事、监事、高级管理人员的任职资格和法律义务

【2015 单选】根据公司法律制度的规定，公司董事的下列行为中，涉嫌违反勤勉义务的是()。

- A. 擅自披露公司商业秘密
B. 将公司资金以个人名义开立账户存储
C. 无正当理由长期不出席董事会会议
D. 篡夺公司商业机会



【答案】C

【解析】公司董事对公司负有忠实义务和勤勉义务；选项 ABD 均属于违反忠实义务。

知识点：董事会

【2017 多选】甲有限责任公司未设董事会，股东乙为执行董事。根据公司法律制度的规定，在公司章程无特别规定的情形下，乙可以行使的职权有()。

- A. 召集股东会会议
- B. 决定公司的投资计划
- C. 决定聘任公司经理
- D. 决定公司的利润分配方案

【答案】AC

【解析】有限公司股东会与董事会职权对比：

	股东会职权	董事会职权
经营	决定公司的经营方针	决定公司的经营计划
投资	决定公司的投资计划	决定公司的投资方案
决策分工	审议批准、做出决议	制定(分红、增减资本、合并、分立、解散)
人事任免	(由股东代表担任的)董事、监事由股东会选举和更换	经理的聘任权在董事会 董事长的产生办法由公司章程规定

【2015 单选】根据公司法律制度的规定，下列各项中，属于董事会职权的是()。

- A. 修改公司章程
- B. 决定有关董事的报酬事项
- C. 决定公司内部管理机构的设置
- D. 决定发行公司债券

【答案】C

【解析】选项 ABD 属于股东(大)会职权。董事会职权包括：(1)召集股东大会会议，并向股东大会报告工作；(2)执行股东大会的决议；(3)决定公司的经营计划和投资方案；(4)制订公司的年度财务预算方案、决算方案；(5)制订公司的利润分配方案和弥补亏损方案；(6)制订公司增加或者减少注册资本以及发行公司债券的方案；(7)制订公司合并、分立、解散或者变更公司形式的方案；(8)决定公司内部管理机构的设置；(9)决定聘任或者解聘公司经理及其报酬事项，并根据经理的提名决定聘任或者解聘公司副经理、财务负责人及其报酬事项；(10)制定公司的基本管理制度；(11)公司章程规定的其他职权。

知识点：利润分配

【2017 单选】根据公司法律制度的规定，股份有限公司以超过股票票面金额的价格发行股份所得的溢价款，应当列为()。

- A. 未分配利润
- B. 盈余公积金
- C. 资本公积金
- D. 法定公益金

【答案】C



【2013 年单选】根据公司法律制度的规定，对于股份有限公司溢价发行股票所得溢价款，应采用的会计处理方式是()。

- A. 列入法定公积金
- B. 列入资本公积金
- C. 列入任意公积金
- D. 列入盈余公积金

【答案】B

知识点：有限责任公司股权转让

【2014 单选】某有限责任公司共有甲、乙、丙三名股东。因甲无法偿还个人到期债务，人民法院拟依强制执行程序变卖其股权偿债。根据公司法律制度的规定，下列表述中正确的是()。

- A. 人民法院应当征得乙、丙同意，乙、丙在同等条件下有优先购买权
- B. 人民法院应当通知乙、丙，乙、丙在同等条件下有优先购买权
- C. 人民法院应当征得公司及乙、丙同意，乙、丙在同等条件下有优先购买权
- D. 人民法院应当通知公司及全体股东，乙、丙在同等条件下有优先购买权

【答案】D

【解析】人民法院依照强制执行程序转让股东的股权时，应当通知公司及全体股东，其他股东在同等条件下有优先购买权。

知识点：股份有限公司股份转让

【2016 单选】某股份有限公司于 2016 年 3 月 7 日首次公开发行股份并在上海证券交易所上市交易。2016 年 4 月 8 日，该公司召开股东大会，拟审议的有关董事、高级管理人员(简称“高管”)持股事项的议案中包含下列内容。其中，符合公司法律制度规定的是()。

- A. 董事、高管离职后半年内，不得转让其所持有的本公司股份
- B. 董事、高管持有的本公司股份，自决议通过之日起 6 个月后可以对外自由转让
- C. 董事、高管持有的本公司股份，自决议通过之日起 3 个月后可以内部自由转让
- D. 董事、高管在任职期间每年转让的股份不得超过其所持有的本公司股份总数的 50%

【答案】A

【解析】选项 BC：上市公司董事、监事和高级管理人员所持本公司股份自公司股票上市交易之日起 1 年内(2016 年 3 月 7 日~2017 年 3 月 7 日)不得转让。选项 D：董事、监事、高级管理人员在任职期间每年转让的股份不得超过其所持有本公司股份总数的 25%，但上市公司董事、监事和高级管理人员所持股份不超过 1000 股的，可一次全部转让，不受上述 25% 转让比例的限制。

【2012 单选】下列关于股份有限公司股票转让限制的表述中，符合公司法律制度规定的是()。

- A. 股东转让其股份，必须在依法设立的证券交易所进行



- B. 发起人持有的本公司股份，自公司成立之日起 1 年内不得转让
- C. 公司公开发行股份前已发行的股份，自公司股票在证券交易所上市交易之日起 3 年内不得转让
- D. 公司董事、监事、高级管理人员离职 1 年内，不得转让所持有的本公司股份

【答案】B

【解析】选项 A：股东转让其股份，应当在依法设立的证券交易所进行或者按照国务院规定的其他方式进行。选项 C：公司公开发行股份前已发行的股份，自公司股票在证券交易所上市交易之日起 1 年内不得转让。选项 D：公司董事、监事和高级管理人员离职后半年内，不得转让其所持有的本公司股份，但因司法强制执行、继承、遗赠、依法分割财产等导致股份变动的除外。

【2012 多选】下列关于股份有限公司收购自身股份奖励给本公司职工的规则的表述中，符合公司法律制度规定的有()。

- A. 应经股东大会决议
- B. 收购比例不得超过本公司已发行股份总额的 5%
- C. 用于收购的资金应当从公司的资本公积金中支付
- D. 所收购的股份应当在 1 年内转让给职工

【答案】ABD

【解析】选项 C：用于收购的资金应当从公司“税后利润”中支出。

知识点：一人有限公司

【2016 单选】根据公司法律制度的规定，下列关于一人有限责任公司(简称“一人公司”)的表述中，正确的是()。

- A. 一个自然人只能投资设立一个一人公司，但该一人公司可以再投资设立新的一人公司
- B. 一人公司的股东应当对公司债务承担连带清偿责任
- C. 一人公司设立时，股东应当一次缴足公司章程规定的出资额
- D. 一人公司应当在公司登记中注明自然人独资或者法人独资

【答案】D

【解析】选项 A：一个自然人只能投资设立一个一人公司，而且该一人公司“不能”再投资设立新的一人公司。选项 B：一人公司具有独立的法人资格，股东对公司债务通常只承担有限责任。只有当股东不能证明公司财产独立于股东自己的财产时，股东才应对公司债务承担连带责任。选项 C：有关一人公司股东应当一次缴足出资的规定，已经于《公司法》2013 年修正时取消。

知识点：公司司法解散

【2016 年单选】根据公司法律制度的规定，下列情形中，构成股东要求司法解散公司的正当理由的是()。



- A. 公司最近 3 年未开股东会，无法形成股东会决议，经营管理严重困难，继续存续会使股东利益严重受损，且无其他途径解决
- B. 公司连续 3 年亏损，累计亏损达到实收股本总额的 1/2
- C. 公司连续 5 年盈利，并符合法律规定的利润分配条件，但不分红
- D. 公司无故拒绝股东查询公司的会计账簿

【答案】A

【解析】公司经营管理发生严重困难，继续存续会使股东利益受到重大损失，通过其他途径不能解决的，持有公司全部股东表决权 10% 以上的股东，可以请求人民法院解散公司的情形有：(1) 公司持续两年以上无法召开股东会或者股东大会，公司经营管理发生严重困难的；(2) 股东表决时无法达到法定或者公司章程规定的比例，持续两年以上不能做出有效的股东会或者股东大会决议，公司经营管理发生严重困难的；(3) 公司董事长期冲突，且无法通过股东会或者股东大会解决，公司经营管理发生严重困难的；(4) 经营管理发生其他严重困难，公司继续存续会使股东利益受到重大损失的情形。选项 B：如果该情形发生于股份有限公司，公司应当在 2 个月内召开临时股东大会。选项 C：如果该情形发生于有限责任公司，对不分红决议投了反对票的股东，可以请求公司回购其股权。选项 D：如果该情形发生于有限责任公司，属于侵犯股东知情权，股东可以向法院提起股东直接诉讼。

知识点：综合考点

【2016 单选】某有限责任公司有甲、乙、丙三名股东。甲、乙各持 8% 的股权，丙持 84% 的股权。丙任执行董事，乙任监事。甲发现丙将公司资产以极低价格转让给了其妻开办的公司，严重损害了本公司利益，遂书面请求乙对丙提起诉讼。乙碍于情面予以拒绝。根据公司法律制度的规定，下列表述中正确的是()。

- A. 甲可以提议召开临时股东会，要求丙对相关事项做出说明
- B. 甲可以以自己的名义对丙提起诉讼，要求其赔偿公司损失
- C. 甲可以以公司内部监督机制失灵、公司和股东利益严重受损为由，请求人民法院判决解散公司
- D. 甲可以请求公司以合理价格收购其股权，从而退出公司

【答案】B

【解析】选项 A：代表 1/10 以上表决权的股东(甲持股 8% < 10%)、1/3 以上的董事(甲非董事)、监事会或者不设监事会的公司监事(甲非监事)有权提议召开有限责任公司临时股东会。选项 B：从股东资格上考虑，本题是有限责任公司，任何股东均有资格提起股东代表诉讼；从程序上考虑，甲已经先请求监事乙起诉，而乙拒绝，甲符合提起股东代表诉讼的条件。选项 C：“内部监督机制失灵”不是提起解散公司诉讼的法定事由。选项 D：本题不属于有限责任公司股东异议股权回购的适用情形。

【命题思路】本题综合性较强，考核了中小股东利益保护的相关内容。

第七章 证券法律制度

毫无疑问证券法是整部《经济法》教材中最重要的科目，证券法每年可以占到 20% 左右的分值，但由于其中一道 18 分的大题由证券法作为主要知识点，所以能分流到客观题的分值和题目数量并不多，每年考 2~3 题略表心意(2 道单选题、1 道多选题)。更加困难的是，每年这 2~3 道题所涉及的考点呈现出随机游走的特征，要求考生全面掌握，不留死角。

年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
知识点						
定向增发						√
债券发行					√√	
股票的上市与交易	√		√			
实际控制权			√			
权益披露				√		
重大资产重组公司决议		√				
非上市公众公司豁免核准			√			
强制信息披露	√					
虚假陈述的民事赔偿责任		√		√		
内幕交易						√
操纵市场			√			
短线交易				√		
退市整理期						

知识点：定向增发

【2012 多选】根据证券法律制度的规定，下列关于上市公司非公开发行股票的表述中，正确的有()。

- A. 现任董事最近 12 个月内受到过证券交易所公开谴责的，不得非公开发行股票
- B. 发行对象不超过 10 名
- C. 实际控制人认购的股份自发行结束之日起 36 个月内不得转让
- D. 发行价格不得低于定价基准日前 20 个交易日公司股票均价的 90%

【答案】ABCD

【解析】选项 ABCD 均按法条原文表述，各选项所涉及的考点应当注意以下方面。选项 A：现任“董事、高级管理人员”(不包括监事)最近 36 个月内受到过证监会的行政处罚，或者最近 12 个月内受到过证券交易所公开谴责。选项 B：两个“10 名”，选项 B 表述为其中之一，另一个是“非公开发行股票的发行对象均属于原前 10 名股东的，可以由上市公司自行销售”。选项 C：在该事项上，一般股东认购的股份限售期 12 个月。选项 D：上市公司发行股份购买资产的，发行价格不得低于市场参考价的 90%。



知识点：债券发行

1. 债券发行

【2017 单选】某上市公司 2013 年 5 月发行 5 年期公司债券 1000 万元、3 年期公司债券 1500 万元。2017 年 1 月，该公司鉴于到期债券已偿且还具备再次发行债券的其他条件，计划再次发行公司债券。经审计，确认该公司 2016 年 12 月末净资产额为 9000 万元。根据证券法律制度的规定，该公司此次发行公司债券的最高限额是()。

- A. 2700 万元 B. 3600 万元 C. 1700 万元 D. 2600 万元

【答案】D

【解析】本次发行后累计公司债券余额不超过最近一期期末净资产的 40%。本题中，2013 年 5 月发行 5 年期公司债券，截止至 2017 年 1 月尚未到期，故该公司此次发行公司债券的最高限额为 $9000 \times 40\% - 1000 = 2600$ (万元)。

2. 债券持有人权益保护

【2017 多选】根据证券法律制度的规定，下列各项中，属于债券受托管理人应当召集债券持有人会议的情形有()。

- A. 拟变更债券募集说明书的约定
B. 发行人不能按期支付本息
C. 担保物发生重大变化
D. 发行人拟增加注册资本

【答案】ABC

【解析】

债券持有人会议	<p>存在下列情形的，债券受托管理人应当召集债券持有人会议：</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. 拟变更债券募集说明书的约定； 2. 拟修改债券持有人会议规则； 3. 拟变更债券受托管理人或者受托管理协议的主要内容； 4. 发行人不能按期支付本息； 5. 发行人减资、合并、分立、解散或者申请破产； 6. 保证人、担保物或者其他偿债保障措施发生重大变化； 7. 发行人、单独或者合计持有本期债券总额 10% 以上的债券持有人书面提议召开； 8. 发行人管理层不能正常履行职责，导致发行人债务清偿能力面临严重不确定性，需要依法采取行动的； 9. 发行人提出债务重组方案的； 10. 发生其他对债券持有人权益有重大影响的事项
---------	--

【2013 单选】下列关于上市公司公司债券投资者权益保护制度的表述中，符合证券法律制度规定的是()。

- A. 债券受托管理人不得由发行人聘请
B. 公司不能按期支付债券本息时，应召开债券持有人会议



- C. 发行公司债券应委托资产评估机构对债券做出信用评级
- D. 为公司债券提供保证担保的,应当为一般保证(该选项考查的知识点 2017 年教材已经删除)

【答案】B

【解析】选项 A: 发行公司债券的,发行人应当为债券持有人聘请债券受托管理人,并订立债券受托管理协议。在债券存续期限内,由债券受托管理人按照规定或协议的约定维护债券持有人的利益。选项 C: ①公开发行的公司债券应当委托具有从事证券服务业务资格的资信评级机构进行信用评级,而非公开发行的公司债券是否进行信用评级由发行人确定;②对债券进行信用评级的是资信评级机构,而非资产评估机构。选项 D: 为公司债券提供保证担保的,应当为连带责任保证。

3. 可转债

【2013 多选, 改编】根据证券法律制度的规定,下列关于可转换公司债券的表述中,正确的有()。

- A. 上市公司可以公开发行认股权和债券分离交易的可转换公司债券
- B. 在转股期限内,可转换公司债券持有人有权决定是否将债券转换为股票
- C. 上市公司发行可转换公司债券不同于公开发行股票,无须报中国证监会核准
- D. 股票公开转让的非上市公众公司可以发行可转换公司债券(本选项系作者改编)

【答案】ACD

【解析】选项 C: 公开发行公司债券(包括可转债)应当经过中国证监会核准;非公开发行公司债券,承销机构或依法自行销售的发行人应当在每次发行完成后 5 个工作日内向中国证券业协会备案。选项 D: 上市公司、股票公开转让的非上市公众公司发行的公司债券,可以附认股权、可转换成相关股票等条款。

知识点: 股票的上市与交易

【2017 多选】根据证券法律制度的规定,下列关于证券大宗交易系统的表述中,正确的有()

- A. 大宗交易的交易时间为交易日的 15:00 ~ 15:30
- B. 目前只有上海证券交易所建立了大宗交易系统
- C. 买方和卖方就大宗交易达成一致后,自行交易,无须交易所确认
- D. 买方和卖方可以就大宗交易的价格和数量等要素进行议价协商

【答案】AD

【2015 单选】根据证券法律制度的规定,退市整理期是指()。

- A. 股票被实行退市风险警示之日起到退市的期间
- B. 股票被实行退市风险警示之日起的 30 个交易日
- C. 上市公司向证券交易所提交退市申请之日起的 15 个交易日
- D. 证券交易所对股票做出终止上市决定之日起的 30 个交易日

【答案】D

【解析】证券交易所对股票做出终止上市决定之日后，公司股票并非立即退市，而是规定了一个缓冲阶段——退市整理期，在其退市前给予 30 个交易日的股票交易时间。

知识点：实际控制权

【2015 多选】根据证券法律制度的规定，下列情形中，构成对上市公司实际控制的有（ ）。

- A. 投资者为上市公司持股 56% 的股东
- B. 投资者可以实际支配上市公司股份表决权的 40%
- C. 投资者通过实际支配上市公司股份表决权能够决定公司董事会 1/3 成员选任
- D. 投资者依其可实际支配的上市公司股份表决权足以对公司股东大会的决议产生重大影响

【答案】ABD

【解析】上市公司收购的目的在于获得对上市公司的实际控制权。有下列情形之一的，表明已获得或者拥有上市公司控制权：（1）投资者为上市公司持股 50% 以上的控股股东；（2）投资者可实际支配上市公司股份表决权超过 30%；（3）投资者通过实际支配上市公司股份表决权能够决定公司董事会半数以上（ $\geq 1/2$ ）成员选任；（4）投资者依其可实际支配的上市公司股份表决权足以对公司股东大会的决议产生重大影响；（5）中国证监会认定的其他情形。

知识点：权益披露

【2014 单选】甲以协议转让方式取得乙上市公司 7% 的股份，之后又通过交易所集中竞价交易陆续增持乙公司 5% 的股份。根据证券法律制度的规定，甲需要进行权益披露的时点分别是（ ）。

- A. 其持有乙公司股份 5% 和 10% 时
- B. 其持有乙公司股份 7% 和 10% 时
- C. 其持有乙公司股份 5% 和 7% 时
- D. 其持有乙公司股份 7% 和 12% 时

【答案】B

【解析】在协议转让股权的情况下，如果协议中拟转让的股权达到或者超过 5%，投资者就应当在协议达成之日起 3 日内履行权益报告义务。此后，当该投资者的股份发生增减变化时，如果该变化使得持股比例达到或者超过 5% 的整数倍的，也应当履行权益披露义务。在本题中，披露时点为 7% 和 10%。

知识点：重大资产重组公司决议

【2016 单选】根据证券法律制度的规定，上市公司进行重大资产重组须由股东大会做出决议。下列关于该股东大会会议召开和表决规则的表述中，正确的是（ ）。

- A. 股东大会会议应当以现场会议或通讯方式举行



- B. 决议经出席会议股东所持表决权过半数同意即可通过
- C. 与重组事项有关联关系的股东应当回避表决
- D. 持有上市公司股份不足 5% 的股东的投票情况无须单独统计或披露

【答案】C

【解析】选项 A：上市公司就重大资产重组事宜召开股东大会，应当以现场会议形式召开，并应当提供网络投票或者其他合法方式为股东参加股东大会提供便利。选项 B：上市公司股东大会就重大资产重组事项做出决议，必须经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。选项 C：上市公司重大资产重组事宜与本公司股东或者其关联人存在关联关系的，股东大会就重大资产重组事项进行表决时，关联股东应当回避表决。选项 D：除上市公司的董事、监事、高级管理人员、单独或者合计持有上市公司 5% 以上股份的股东以外，其他股东的投票情况应当单独统计并予以披露。

知识点：非上市公司豁免核准

【2015 多选】根据证券法律制度的规定，股份有限公司的下列股份发行或者转让活动中，可以豁免向中国证监会申请核准的有（ ）。

- A. 在全国中小企业股份转让系统挂牌的公司拟向特定对象定向发行股份，发行后股东预计达到 195 人
- B. 因向公司核心员工转让股份导致股东累计达到 220 人，但在 1 个月内降至 195 人
- C. 股东累计已达 195 人的公司拟公开转让股份
- D. 公司获得定向核准后的第 13 个月，拟使用未完成的核准额度继续发行

【答案】ABC

【解析】

方式	情形	证监会核准
向特定对象转让股票	股份有限公司的股票向“特定对象”转让导致股东累计超过 200 人的，应当自该行为发生之日起 3 个月内，向中国证监会申请核准，成为非上市公司	√
	如果股份有限公司在 3 个月内将股东人数降至 200 人以内的，可以不提出核准申请	×
股票公开转让	申请“公开转让”之前，股东人数已经超过 200 人的，应当向中国证监会申请核准	√
	申请“公开转让”之前， <u>股东人数未超过 200 人的</u> ，中国证监会豁免核准，由全国中小企业股份转让系统进行审查	×
向特定对象发行股票	股东人数未超过 200 人的普通股份有限公司因向特定对象发行股票导致股东人数累计超过 200 人的，必须经过中国证监会的核准，成为非上市公司	√
	已经成为非上市公司的，向特定对象发行股票时，必须经过中国证监会的核准	√
	在全国中小企业股份转让系统挂牌公开转让股票的非上市公司， <u>向特定对象“发行股票后”</u> <u>股东累计不超过 200 人的</u> ，豁免向中国证监会申请核准，由全国中小企业股份转让系统自行管理	×

【2014 多选】根据证券法律制度的规定，下列情形中，须经中国证监会核准的有（ ）。

- A. 甲上市公司向某战略投资者定向增发股票



- B. 乙上市公司向所有现有股东配股
- C. 有 30 名股东的丙非上市股份有限公司拟将其股票公开转让
- D. 有 199 名股东的丁非上市股份有限公司拟通过增资引入 3 名风险投资人

【答案】ABD

【解析】见上题解析

知识点：强制信息披露

【2017 单选】甲上市公司上一期经审计的净资产额为 50 亿元人民币。甲公司拟为乙公司提供保证担保，担保金额为 6 亿元，并经董事会会议决议通过。甲公司章程规定，单笔对外担保额超过公司最近一期经审计净资产 10% 的担保须经公司股东大会批准。根据证券法律制度的规定，甲公司披露该笔担保的最早时点应当是()。

- A. 甲公司董事会就该笔担保形成决议时
- B. 甲公司股东大会就该笔担保形成决议时
- C. 证券交易所核准同意甲公司进行担保时
- D. 甲公司与乙公司的债权人签订保证合同时

【答案】A

【解析】上市公司应当在最先发生的以下任一时点，及时履行重大事件的信息披露义务：(1) 董事会或者监事会就该重大事件形成决议时；(2) 有关各方就该重大事件签署意向书或者协议时；(3) 董事、监事或者高级管理人员知悉该重大事件发生并报告时。

【2017 单选】

知识点：虚假陈述的民事赔偿责任

【2016 单选】证券监管部门调查发现，1 年前在证券交易所挂牌上市的甲公司在首次公开发行过程中存在虚假陈述行为，并对投资者造成经济损失。乙系甲公司董事长。根据证券法律制度的规定，下列关于乙就甲公司虚假陈述行为所致投资者损失承担赔偿责任的表述中，正确的是()。

- A. 无论乙有无过错，均须承担赔偿责任
- B. 只有当投资者证明乙有过错时，乙才承担赔偿责任
- C. 乙须承担赔偿责任，除非能证明自己没有过错
- D. 无论乙有无过错，均不承担赔偿责任

【答案】C

【解析】发行人、上市公司的董事、监事、高级管理人员和其他直接责任人员以及保荐人、承销的证券公司，应当与发行人、上市公司承担连带赔偿责任，但是能够证明自己没有过错的除外(过错推定责任)。

【2014 单选】根据证券法律制度的规定，下列主体中，对招股说明书中的虚假记载承担无过错责任的是()。



- A. 发行人 B. 保荐人 C. 承销人 D. 实际控制人

【答案】A

【解析】(1)无过错责任：发行人、上市公司；(2)过错推定责任：发行人、上市公司的董事、监事、高级管理人员和其他直接责任人员，保荐人、承销的证券公司，证券服务机构；(3)过错责任：发行人、上市公司的控股股东、实际控制人。

【躲坑诀窍】

主 体	责 任 承 担
发行人、上市公司	公告的招股说明书、公司债券募集办法、财务会计报告、上市报告文件、年度报告、中期报告、临时报告以及其他信息披露资料，有虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏，致使投资者在证券交易中遭受损失的发行人、上市公司应当承担赔偿责任(无过错责任)
发行人、上市公司的董事、监事、高级管理人员	发行人、上市公司的董事、监事、高级管理人员和其他直接责任人员以及保荐人、承销的证券公司，应当与发行人、上市公司承担连带赔偿责任，但是能够证明自己没有过错的除外。(过错推定责任)
控股股东实际控制人	发行人、上市公司的控股股东、实际控制人有过错的，应当与发行人、上市公司承担连带赔偿责任(过错责任)
证券服务机构	证券服务机构在其制作、出具的文件有虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏，给他人造成损失的，应当与发行人、上市公司承担连带赔偿责任，但是能够证明自己没有过错的除外(过错推定责任)

知识点：内幕交易

【2012 多选】根据证券法律制度的规定，下列各项中，属于证券交易内幕信息知情人的有()。

- A. 负责发行人重大资产重组方案文印工作的秘书甲
B. 中国证监会负责审核发行人重大资产重组方案的官员乙
C. 为发行人重大资产重组进行审计的注册会计师丙
D. 通过公开发行报刊知悉发行人重大资产重组方案的律师丁

【答案】ABC

【解析】选项 D：通过“公开发行报刊”得知，不再构成内幕信息，进而不可能成为内幕信息知情人。

知识点：操纵市场

【2015 单选】汪某为某知名证券投资咨询公司负责人，该公司经常在重要媒体和互联网平台免费公开发布咨询报告，并向公众推荐股票，汪某多次将其本人已经买入的股票在公司咨询报告中予以推荐，并于咨询报告发布后将股票卖出。根据证券法律制度的规定，汪某的行为涉嫌()。

- A. 虚假陈述 B. 内幕交易 C. 操纵市场 D. 欺诈客户

【答案】C

【解析】某些证券投资咨询机构和个人，利用其从事证券投资咨询业务的地位和优势，



在咨询报告发布前，买入该咨询报告推荐的证券，并在咨询报告向社会公众发布后卖出该种证券的行为，构成了“以其他手段操纵证券市场”。

知识点：短线交易

【2014 单选】甲为乙上市公司董事，并持有乙公司股票 10 万股。2013 年 3 月 1 日和 3 月 8 日，甲以每股 25 元的价格先后卖出其持有的乙公司股票 2 万股和 3 万股。2013 年 9 月 3 日，甲以每股 15 元的价格买入乙公司股票 5 万股。根据证券法律制度的规定，甲通过上述交易所获收益中，应当收归公司所有的金额是()。

A. 20 万元

B. 30 万元

C. 50 万元

D. 75 万元

【答案】B

【解析】(1)上市公司董事、监事、高级管理人员、持有上市公司股份 5% 以上的股东，将其持有的该公司的股票在买入后 6 个月内卖出，或者在卖出后 6 个月内又买入，由此所得收益归该公司所有，公司董事会应当收回其所得收益。(2)“卖出后 6 个月内又买入”是指最后一笔卖出时点起算 6 个月内又买入的：①最后一笔卖出时点 3 月 8 日至买入时点 9 月 3 日不足 6 个月，存在短线交易行为；②自 9 月 3 日倒数 6 个月内买入的数量为 3 万股，应按 3 万股来计算短线交易利润，因此，应当收归公司所有的金额 $= 3 \times (25 - 15) = 30$ (万元)。

第八章 企业破产法律制度

破产法集中在主观题考核，客观题最近三年都是 1 道单选题，意思一下。但之前年份考核相对较多，也会有多选题出来。

知识点 \ 年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
破产申请与受理			√			
管理人				√	√	√
债务人财产					√	√
破产费用与共益债务		√				
破产债权申报	√				√	
债权人会议						
破产清偿顺序				√		√

知识点：破产申请与受理

【2015 单选改编】2014 年 11 月 3 日，人民法院受理了甲公司的破产申请。根据企业破产法律制度的规定，下列已经开始、尚未终结的与甲公司有关的民事诉讼中，应当中止，且不因管理人能够代表债务人参加诉讼而继续进行的是()。(下划线部分是作者改编的。)

- A. 股东乙以甲公司董事长决策失误导致公司损失为由，对其提起的诉讼
- B. 甲公司以拖欠货款为由，对丙公司提起的诉讼
- C. 债权人丁公司以甲公司股东戊与甲公司法人人格严重混同为由，主张戊直接承担责任的诉讼
- D. 甲公司以总经理庚违反竞业禁止为由，主张其返还不当利益的诉讼

【答案】C

【解析】选项 BD：人民法院受理破产申请后，已经开始而尚未终结的有关债务人的民事诉讼或者仲裁应当中止，在管理人接管债务人财产、掌握诉讼情况后能够继续进行，该诉讼或仲裁继续进行。选项 C：基于债务人财产的诉讼，在破产申请受理时案件尚未审结的，人民法院应当中止审理；如果债务人最终被宣告破产，人民法院应判决驳回债权人的诉讼请求（债权人在一审中变更其诉讼请求为追收的相关财产归入债务人财产的除外）；如果债务人最终未被宣告破产，则案件应当依法恢复审理。选项 A：属于股东代表诉讼，以股东乙自己的名义提起，当甲公司进入破产程序时，乙仍可正常处理诉讼有关事项，该诉讼不必中止。因为不会造成债务人财产个别清偿。

【辨析】如果按照修订前的答案，其实选项 ABD 都可以算作正确选项。



知识点：管理人

【2014 多选】甲会计师事务所被人民法院指定为乙企业破产案件中的管理人。甲向债权人会议报告的有关报酬方案的下列内容中，符合企业破产法律制度规定的有()。

- A. 将乙为他人设定抵押权的财产价值计入计酬基数
- B. 甲就自己为将乙的抵押财产变现而付出的合理劳动收取适当报酬
- C. 对受当地政府有关部门指派参与破产企业清算工作的政府官员不发放报酬
- D. 甲聘用外部专家协助履行管理人职责所需费用从其报酬中支付

【答案】BC

【解析】选项 A：担保权人优先受偿的担保物价值原则上不计入管理人报酬的标的额。选项 B：管理人对担保物的维护、变现、交付等管理工作付出合理劳动的，有权向担保权人收取适当的报酬。选项 C：清算组中有关政府部门派出的工作人员参与工作的，不收取报酬。选项 D：律师事务所、会计师事务所通过聘用“本专业”（外部专家一般是其他专业）的其他社会中介机构或者人员协助履行管理人职责的，所需费用从其报酬中支付。

【2013 单选】2013 年 6 月 1 日，人民法院受理了对甲公司提起的破产申请。根据企业破产法律制度的规定，下列人员中，有资格担任管理人的是()。

- A. 曾于 2008 年 1 月 1 日至 2009 年 12 月 31 日担任甲公司法律顾问的丙律师事务所
- B. 甲公司董事丁
- C. 3 年前被吊销执业证书，但现已重获执业资格的注册会计师乙
- D. 甲公司监事会主席的妻子戊

【答案】A

【解析】选项 A：现在担任或者在人民法院受理破产申请前 3 年内曾经担任债务人、债权人的财务顾问、法律顾问，被认定为与本案有利害关系，不得担任管理人。选项 B：现在担任或者在人民法院受理破产申请前 3 年内曾经担任债务人、债权人的董事、监事、高级管理人员，不得担任管理人。选项 C：曾被吊销相关专业执业证书的，不得担任管理人（不论是否重新取得）。选项 D：与债权人或者债务人的控股股东、董事、监事、高级管理人员存在夫妻、直系血亲、三代以内旁系血亲或者近姻亲关系的，不得担任管理人。

【2012 多选】根据企业破产法律制度的规定，下列关于破产管理人报酬的表述中，正确的有()。

- A. 人民法院采取公开竞争方式指定管理人的，其报酬方案由市场决定，不受有关司法解释关于管理人报酬比例范围的限制
- B. 在指定清算组担任管理人时，有关政府部门派出的工作人员参与工作的，不收取报酬
- C. 担保权人优先受偿的担保物价值原则上不计入管理人报酬的标的额



- D. 担任管理人的会计师事务所聘用本专业的其他社会中介机构协助变现担保物的，所需费用可由担保权人承担

【答案】BC

【解析】选项 A：人民法院采取公开竞争方式指定管理人的，可以根据社会中介机构提出的报价确定管理人报酬方案，但报酬比例不得超出法定限制范围。选项 D：管理人对担保物的维护、变现、交付等管理工作付出合理劳动的，有权向担保权人收取适当的报酬；但律师事务所、会计师事务所通过聘用本专业的其他社会中介机构或者人员协助履行管理人职责的，所需费用从其报酬中支付。

知识点：债务人财产

【2013 单选】根据企业破产法律制度的规定，人民法院受理破产申请前 6 个月内，涉及债务人财产的下列行为中，管理人有权请求人民法院予以撤销的是（ ）。

- A. 支付职工劳动报酬 B. 支付人身损害赔偿金
C. 向他人无偿转让企业财产 D. 在设定债务的同时，为该债务提供财产担保

【答案】C

【解析】债务人对债权人进行的以下个别清偿，管理人请求撤销的，人民法院不予支持：①债务人为维系基本生产需要而支付水费、电费等的；②债务人支付劳动报酬（选项 A）、人身损害赔偿金的（选项 B）；③使债务人财产受益的其他个别清偿。选项 D：债务人在可撤销期间内设定债务的“同时”提供的财产担保，该情形属于对价行为，并未造成债务人财产的不当减少，不能撤销。

【2012 单选】人民法院于 2012 年 5 月 16 日受理了债权人甲公司申请债务人乙公司破产案。管理人在对乙公司的债权债务进行清理时发现，乙公司曾于 2011 年 9 月 11 日为所欠丙公司的一笔原本没有财产担保的到期债务提供抵押担保。根据企业破产法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A. 若管理人能够证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，则有权请求人民法院撤销该抵押担保行为
B. 管理人无须证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，即可请求人民法院撤销该抵押担保行为
C. 若甲公司能够证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，则有权请求人民法院撤销该抵押担保行为
D. 甲公司无须证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，即可请求人民法院撤销该抵押担保行为

【答案】B

【解析】人民法院受理破产申请前 1 年内，债务人对没有财产担保的债务提供财产担保的，管理人有权请求人民法院予以撤销（与是否发生破产原因无关）。



知识点：破产费用与共益债务

【2016 单选】根据企业破产法律制度的规定，下列关于破产案件诉讼费用承担的表述中，正确的是()。

- A. 由破产申请人预先支付
- B. 由全体债权人按比例分担
- C. 从债务人财产中随时拨付
- D. 由债权人和债务人分担

【答案】C

【解析】破产案件的诉讼费用属于破产费用，依法从债务人财产中拨付。相关当事人以申请人未预先缴纳诉讼费用为由，对破产申请提出异议的，人民法院不予支持。

知识点：破产债权申报

【2017 单选】根据企业破产法律制度的规定，下列各项中，免于申报的破产债权是()。

- A. 税收债权
- B. 社会保障债权
- C. 职工劳动债权
- D. 对债务人特定财产享有担保权的债权

【答案】C

【解析】债务人所欠职工的工资和医疗、伤残补助、抚恤费用，所欠应划入职工个人账户的基本养老保险、基本医疗保险费用，以及法律、行政法规规定应当支付给职工的补偿金，不必申报，由管理人调查后列出清单并予以公示。职工对清单记载有异议的，可以要求管理人更正。管理人不予更正的，职工可以向人民法院提起诉讼。

【2013 多选】根据企业破产法律制度的规定，下列债务中，债权人应在人民法院确定的期限内进行债权申报的有()。

- A. 债务人所欠银行未到清偿期的借款
- B. 债务人所欠职工工资
- C. 债务人所欠税款
- D. 债务人所欠职工医疗费

【答案】AC

【解析】选项 A：未到期的债权，在破产申请受理时视为到期，应当申报。选项 BD：职工债权（债务人所欠职工的工资和医疗、伤残补助、抚恤费用，所欠的应当划入职工个人账户的基本养老保险、基本医疗保险费用，以及法律、行政法规规定应当支付给职工的补偿金）不必申报，由管理人调查后列出清单并予以公示。选项 C：税收债权、社会保障债权以及对债务人特定财产享有担保权的债权均需依法申报。

知识点：债权人会议

【2012 单选】根据企业破产法律制度的规定，下列各项中，属于债权人会议职权的是()。

- A. 调查债务人的财产状况，制作财产状况报告



- B. 决定债务人的日常开支
- C. 决定债务人的内部管理事务
- D. 通过债务人财产的管理方案

【答案】D

【解析】选项 ABC 为管理人的职责。

知识点：破产清偿顺序

【2014 单选】破产企业甲公司在破产案件受理前因欠缴税款产生滞纳金。下列关于该滞纳金在破产程序中清偿顺位的表述中，符合破产法律制度规定是()。

- A. 该滞纳金与欠缴税款处于相同受偿顺位
- B. 该滞纳金属于普通债权，受偿顺位劣后于欠缴税款
- C. 该滞纳金劣后于普通债权受偿
- D. 该滞纳金不属于破产债权，在破产程序中不予清偿

【答案】B

【解析】(1)在破产案件“受理前”因欠缴税款产生的滞纳金属于普通破产债权，不享有与欠缴税款相同的优先受偿地位；(2)在破产案件“受理后”因欠缴税款产生的滞纳金，不属于破产债权，在破产程序中不予清偿。

【2012 单选】根据企业破产法律制度的规定，下列债务中，在清偿破产费用和共益债务后，应从破产财产中按第一顺位获得清偿的是()。

- A. 破产人所欠职工的伤残补助
- B. 破产人所欠税款
- C. 破产人所欠红十字会的捐款
- D. 破产人所欠环保部门的罚款

【答案】A

【解析】在清偿破产费用和共益债务后，应从破产财产中按第一顺位获得清偿的是“职工债权”，具体是指破产人所欠职工的工资和医疗、伤残补助、抚恤费用，所欠的应当划入职工个人账户的基本养老保险、基本医疗保险费用，以及法律、行政法规规定应当支付给职工的补偿金。

第九章 票据与支付结算法律制度

与破产法类似的地位，在被主观题分流掉大部分分数后，留给客观题的数量不多，每年两道题目，1 道单选题和 1 道多选题，最近比较集中的考核出票和国内信用证。

年份 知识点	2017	2016	2015	2014	2013	2012
出票		√√	√			
背书	√			√		
票据权利				√		
质押					√	
票据的提示付款期限和诉讼时效						
汇票						
支票						
托收承付						
委托收款						
票据的伪造和变造及票据抗辩						
国内信用证	√		√		√	

知识点：出票

【2016 单选】根据票据法律制度的规定，下列票据行为人中，其签章不符合票据法规定可导致票据无效的是()。

- A. 出票人
- B. 保证人
- C. 背书人
- D. 承兑人

【答案】A

【解析】选项 A：出票人在票据上的签章不符合票据法和相关法律规定的，票据无效。背书人、承兑人、保证人在票据上的签章不符合票据法和相关法律规定的，其“签章无效”，但是不影响票据上其他签章的效力。

【2016 多选】根据票据法律制度的规定，下列各项中，属于汇票上的绝对必要记载事项的有()。

- A. 汇票金额
- B. 收款人名称
- C. 付款日期
- D. 出票日期

【答案】ABD



【解析】

类 型	汇 票	本 票	支 票
绝对必要 记载事项	表明“汇票”的字样	表明“本票”的字样	表明“支票”的字样
	无条件支付委托 *	无条件支付承诺 *	无条件支付的委托 *
	确定的金额 **	确定的金额 **	确定的金额 **
	付款人名称	——	付款人名称
	收款人名称	收款人名称	——(可授权补记)
	出票日期	出票日期	出票日期
	出票人签章	出票人签章	出票人签章

*：出票附条件，无效
**：中文大写和阿拉伯数字(数码)不一致，票据无效；票据金额不得更改，更改的票据无效

【2015 单选】甲公司签发的支票上，中文大写记载的金额为“壹万玖仟捌佰元整”，而阿拉伯数字(数码)记载的金额为“19 810 元”。根据票据法律制度的规定，下列关于该支票效力的表述中，正确的是()。

- A. 支票无效
- B. 经甲公司将金额更改为一致并签章后，支票有效
- C. 支票有效，以中文记载为准
- D. 支票有效，以阿拉伯数字(数码)记载为准

【答案】A

【解析】票据和结算凭证金额须以中文大写和阿拉伯数字同时记载，两者必须一致，两者不一致的票据无效，两者不一致的结算凭证，银行不予受理。

知识点：背书

【2017 单选】A 公司因急需资金，将其作为收款人的一张已获银行承兑的商业汇票背书转让给 B 公司。汇票票面金额为 50 万元，B 公司向 A 公司支付现金 42 万元作为取得该汇票的对价。根据票据法律制度的规定，下列关于 A 公司背书行为效力及其理由的表述中，正确的是()。

- A. 背书行为有效，因为 A 公司是票据权利人
- B. 背书行为有效，因为该汇票已获银行承兑
- C. 背书行为无效，因为 B 公司支付的对价过低
- D. 背书行为无效，因为不具有真实的交易关系

【答案】D

【解析】票据的签发、取得和转让，应当遵循诚实信用的原则，具有真实的交易关系和债权债务关系。“真实交易关系”的例外即商业汇票的持票人可向金融机构办理贴现，贴现是一种单纯的票据权利买卖关系，并不以其他交易作为基础。本题中的 B 公司并非金融机构，故 A 公司向 B 公司背书行为系非法贴现，因不具有真实的交易关系而属于无效行为。故选项 D 正确。



【2014 单选】票据权利人为将票据权利出质给他人而进行背书时，如果未记载“质押”、“设质”或者“担保”字样，只是签章并记载被背书人名称，则该背书行为的效力是()。

- A. 票据转让
- B. 票据质押
- C. 票据承兑
- D. 票据贴现

【答案】A

【解析】质押背书，必须记载“质押”、“设质”或者“担保”字样作为绝对必要记载事项，假如未作记载的，则形式上构成转让背书。

知识点：票据权利

【2014 多选】根据票据法律制度的规定，汇票持票人可以取得期前追索权的情形有()。

- A. 承兑附条件
- B. 承兑人被宣告破产
- C. 付款人被责令终止业务活动
- D. 出票人被宣告破产

【答案】ABC

【解析】持票人取得期前追索权的情形主要有：(1)被拒绝承兑(承兑附条件的，视为拒绝承兑)(选项 A)；(2)承兑人或者付款人死亡、逃匿；(3)“承兑人或者付款人”(不包括出票人)被宣告破产或者因违法被责令终止业务活动(选项 BCD)。

知识点：质押

【2013 多选】根据票据法律制度的规定，票据质押背书的被背书人所为的下列背书行为中，无效的有()。

- A. 委托收款背书
- B. 有偿转让背书
- C. 再质押背书
- D. 无偿转让背书

【答案】BCD

【解析】票据质权人进行转让背书(选项 BD)或者质押背书(选项 C)的，背书行为无效；但被背书人可以再进行委托收款背书(选项 A)。

知识点：国内信用证

【2017 多选】【2017 多选】根据支付结算法律制度的规定，下列关于国内信用证(简称信用证)的表述中，正确的有()。

- A. 信用证具有融资功能
- B. 信用证与作为其依据的买卖合同相互独立
- C. 可以将信用证的部分权利转让给他人
- D. 开证行可以单方修改或撤销信用证受益人

【答案】AB

【解析】由于开证申请人仅需要向开证行支付一定比例的保证金(不低于 20%)即可申请开立国内信用证，因此具有融资功能，故选项 A 正确。信用证与作为其依据的买卖合同



相互独立，故 B 选项正确。我国的国内信用证为不可撤销、不可转让的跟单信用证，故选项 CD 错误。

【2015 多选】下列关于国内信用证的表述中，符合支付结算法律制度规定的有()。

- A. 不可撤销 B. 不可转让 C. 不可取现 D. 不可跟单

【答案】ABC

【解析】选项 ABD：国内信用证为不可撤销、不可转让的跟单信用证。选项 C：国内信用证只能用于转账结算，不得支取现金。

【2013 单选】根据国内信用证法律制度的规定，开证行收到受益人开户行寄交的委托收款凭证、单据等材料，并与信用证条款核对无误后，若发现开证申请人交存的保证金和存款账户余额不足以支付信用证金额的，开证行应采取的正确做法是()。

- A. 在规定付款时间内，在保证金以及申请人存款账户余额范围内付款
B. 拒绝付款并将有关材料退还受益人开户行
C. 在规定付款时间内全额付款
D. 在征得开证申请人同意后全额付款

【答案】C

【解析】申请人交存的保证金和其存款账户余额不足支付的，开证行仍应在规定的付款时间内进行付款，对不足支付的部分作逾期贷款处理。

第十章 企业国有资产法律制度

国有资产管理法律制度一套试卷中通常测试 2 道单选题、1 道多选题，重点是企业国有资产监督管理体制、管理者和重大事项的决策等，考生可以突出重点予以掌握。

年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
知识点						
企业国有资产监督管理体制	√	√√			√	
国家出资企业管理者	√		√√			
国家出资企业重大事项的决策			√√	√	√	
国有企业混合所有制改革		√				
国有资产评估						
国家出资企业产权转让	√					
国有股东转让所持上市公司股份					√	√
金融企业国有资产管理体制		√				
企业境外国有资产的管理体制				√√		

知识点：企业国有资产监督管理体制

【2017 多选】【2017 多选】根据企业国有资产法律制度的规定，下列各项中，属于国务院和地方人民政府依法履行出资人职责时应遵循的原则有()。

- A. 政企分开
- B. 保护消费者合法权益
- C. 不干预企业依法自主经营
- D. 社会公共管理职能与企业国有资产出资人职能分开

【答案】ACD

【解析】《企业国有资产法》第六条：国务院和地方人民政府应当按照政企分开，社会公共管理职能与国有资产出资人职能分开和不干预企业依法自主经营的原则，依法履行出资人职责。

【2016 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，代表国家行使企业国有资产所有权的是()。

- A. 全国人民代表大会
- B. 国有资产监督管理委员会
- C. 国家主席
- D. 国务院

【答案】D

【解析】

企业国有资产所有权	企业国有资产	企业国有资产属于国家所有，即全民所有
	企业国有资产所有权	国务院代表国家行使企业国有资产所有权



【2016 多选】根据企业国有资产管理法律制度的规定，下列各项中，属于国家出资企业的有()。

- A. 国有独资企业
- B. 国有资本参股公司
- C. 国有资本控股公司
- D. 国有独资公司

【答案】ABCD

【解析】国家出资企业分类：国有独资企业、国有独资公司、国有资本控股公司、国有资本参股公司。

【2013 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，下列各项中，履行金融企业国有资产监督管理职责的是()。

- A. 国务院国有资产监督管理委员会
- B. 中国人民银行
- C. 中国银行业监督管理委员会
- D. 财政部

【答案】D

【解析】国务院和地方人民政府根据需要，可以授权其他部门、机构，如国务院授权财政部对金融行业国有资产进行监管，授权财政部对中国邮政集团公司履行出资人职责等。

知识点：国家出资企业管理者

【2017 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，在选择国有资本控股公司的企业管理者时，履行出资人职责的机构所享有的权限是()。

- A. 任免企业的经理、副经理
- B. 任免企业的董事长、副董事长、董事和监事
- C. 向企业的股东会或股东大会提出董事、监事人选
- D. 任免企业的财务负责人和其他高级管理人员

【答案】D

【解析】

<u>国有独资企业</u>	<u>任免总经理、副总经理、财务负责人和其他高级管理人员</u>
<u>国有独资公司</u>	<u>任免董事长、副董事长、董事、监事会主席和监事</u> <u>由职工代表担任的董事会、监事会成员中由公司职工代表大会选举产生</u>
<u>国有资本控股公司</u> <u>国有资本参股公司</u>	<u>向股东会、股东大会提出董事、监事人选</u>

【2015 多选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有独资公司的下列人员中，应当由履行出资人职责的机构任免的有()。

- A. 董事长
- B. 副董事长
- C. 董事
- D. 监事

【答案】ABCD

【解析】见上题解析。



【2015 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，履行出资人职责的机构对其任命的企业管理者的任期经营业绩考核周期为()。

- A. 1 年 B. 2 年 C. 3 年 D. 5 年

【答案】C

【解析】任期经营业绩考核以 3 年为考核期。

【2011 单选】下列关于国有独资公司的表述中，符合公司法律制度规定的是()。

- A. 国有独资公司不设股东会，由国有资产监督管理机构行使股东会职权
B. 国有独资公司的董事会获得国有资产监督管理机构授权，可以决定公司合并事项
C. 国有独资公司监事会的职工代表由国有资产监督管理机构委派
D. 国有独资公司的董事会成员全部由国有资产监督管理机构委派

【答案】A

【解析】选项 B：国有独资公司的合并、分立、解散、增减注册资本和发行公司债券，必须由国有资产监督管理机构决定。选项 C：国有独资公司监事会中的职工代表由公司职工代表大会选举产生。选项 D：国有独资公司董事会成员由国有资产监督管理机构委派，但董事会成员中的职工代表由公司职工代表大会选举产生。

【命题思路】本题具有一定的综合性，考核了国有独资公司治理结构、国有独资公司管理者任命以及职工代表的相关知识点。

【2005 单选】根据公司法律制度的规定，国有独资公司董事长的产生方式是()。

- A. 由董事会选举
B. 由监事会选举
C. 由国有资产监督管理机构指定
D. 由公司职工代表大会选举

【答案】C

【解析】国有独资公司的董事长、副董事长由国有资产监督管理机构从董事会成员中“指定”（而非协商或选举产生）。

【2009 单选】根据有关规定，公司董事会、监事会的成员可以由公司职工代表出任。下列表述中，正确的是()。

- A. 国有独资公司的董事会、监事会成员中，应当有职工代表，且其比例不得低于董事会、监事会成员的 1/3
B. 两个以上的国有企业投资设立的有限责任公司，其董事会成员中可以无职工代表，但监事会成员中必须有职工代表，且其比例不得低于监事会成员的 1/3
C. 没有国有投资主体投资设立的有限责任公司，其董事会、监事会成员中可以无职工代表
D. 股份有限公司董事会成员中可以无职工代表，监事会中应当有职工代表，且其比例不得低于监事会成员的 1/3

【答案】D



【解析】

	<u>“国有独资公司”、“由两个以上的国有企业或者其他两个以上的国有投资主体投资设立的有限责任公司”</u>	<u>普通股份有限公司</u>
<u>董事会</u>	<u>应包括，但职工代表的比例不受 1/3 的限制</u>	<u>可以包括</u>
<u>监事会</u>	<u>所有的监事会均应包括职工代表，职工代表的比例不得低于监事会人数的 1/3</u>	

知识点：国家出资企业重大事项的决策

【知识点回顾】

	<u>重要的国有独资企业、国有独资公司</u>	<u>国有独资企业</u> <u>国有独资公司</u>	<u>重要的国有资本控股公司</u>	<u>国有资本控股公司</u>
<u>合并、分立、解散、申请破产、改制</u>	<u>本级人民政府批准</u>	<u>履行出资人职责的机构决定</u>	<u>本级人民政府批准</u>	<u>依法或依章由股东(大)会或者董事会决定</u>
<u>增减注册资本、发行债券、分配利润</u>	<u>履行出资人职责的机构决定</u>		<u>依法或依章由股东(大)会或者董事会决定</u>	
<u>进行重大投资、为他人提供大额担保、转让重大财产、进行大额捐赠</u>	<u>国有独资企业由企业负责人集体讨论决定</u> <u>国有独资公司由董事会决定</u>			

企业改制涉及重新安置企业职工的，职工安置方案须经职工代表大会或者职工大会审议通过。

【2015 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，在国有独资公司发生的下列事项中，由履行出资人职责的机构决定的是()。

- A. 分配利润
- B. 进行重大投资
- C. 转让重大财产
- D. 为他人提供大额担保

【答案】A

【解析】详见知识点回顾。

【命题思路】本题精妙之处在于巧妙的规避了国有独资公司是否重要这个知识点(降低了考试难度)，不论重要与否，本题答案都只有选项 A。

【2015 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有独资公司的下列事项中，由公司董事会决定的是()。

- A. 发行债券
- B. 分配利润
- C. 增加注册资本
- D. 转让重大财产

【答案】D

【解析】选项 ABC：由履行出资人职责的机构决定。

【2014 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有独资公司发生的下列事项中，除其他法律、行政法规或公司章程有特别规定外，应当由履行出资人职责的机构决定的是()。



- A. 为他人提供大额担保
- B. 进行重大投资
- C. 转让重大财产
- D. 分配利润

【答案】D

【解析】选项 ABC：由董事会决定。

【2013 多选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有独资公司的下列事项中，应当由履行出资人职责的机构决定的有()。

- A. 申请公司破产
- B. 分配公司利润
- C. 发行公司债券
- D. 增加注册资本

【答案】ABCD

【2009 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有独资企业的下列事项中，除企业章程另有规定外，应当由履行出资人职责的机构决定的是()。

- A. 进行大额捐赠
- B. 转让重大财产
- C. 分配企业利润
- D. 为他人提供大额担保

【答案】C

【解析】选项 ABD：由企业负责人集体讨论决定。

【2011 多选】下列关于涉及国有资产出资人权益的重大事项决策的表述中，符合企业国有资产法律制度规定的有()。

- A. 国有独资企业进行大额捐赠，应由企业职工代表大会讨论决定
- B. 国有独资公司进行重大投资，由董事会决定
- C. 重要的国有资本控股公司分立，履行出资人职责的机构在向其委派参加公司股东会或股东大会会议的股东代表做出指示前，应当报请本级人民政府批准
- D. 国家出资企业改制，应当听取企业工会的意见，并通过职工代表大会或者其他形式听取职工的意见和建议

【答案】BCD

【解析】选项 A：由企业负责人集体讨论决定。

【命题思路】通常本考点的命题方式都是给出决策机构，要求考生去选择由该机构决策的事项，考点相对单一(即便是多选题，也是只涵盖一个点)，但本题则是 4 个选项分别测试了 4 个考点，作为多选题，要求考生必须对整个选项正误全部准确判断后才能拿下本题，这是一种难度较高的命题方式，仅出现过一次。

知识点：国有企业混合所有制改革

【2016 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，下列关于商业类和公益类国有企业的相关表述中，正确的是()。

- A. 公益类国有企业以保障民生、服务社会、提供公共产品和服务为主要目标
- B. 商业类国有企业须保持国有资本绝对控股或者相对控股
- C. 商业类国有企业均须实行公司制股份制改革
- D. 公益类国有企业的产品或者服务价格均由政府调控



【答案】A

【解析】选项 D：公益类国有企业“必要的”（而非全部）产品或者服务价格可以由政府调控。

知识点：国有资产评估

【2002 多选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有资产占有单位发生的下列行为中，应当进行资产评估的有（ ）。

- A. 以无形资产对外投资

C. 将部分资产租赁给非国有单位使用
- B. 以部分资产改建为有限责任公司

D. 接受非国有单位以实物资产偿还债务

【答案】ABCD

【解析】

应当资产评估	可以不资产评估
(1) 整体或者部分改建为有限责任公司或者股份有限公司(选项 B) (2) 以非货币资产对外投资(选项 A) (3) 合并、分立、破产、解散 (4) 非上市公司的国有股东股权比例变动 (5) 产权转让 (6) 资产转让、置换 (7) 整体资产或者部分资产租赁给非国有单位(选项 C) (8) 以非货币资产偿还债务 (9) 资产涉诉 (10) 收购非国有单位的资产 (11) 接受非国有单位以非货币资产出资 (12) 接受非国有单位以非货币资产抵债(选项 D) (13) 法律、行政法规规定的其他需要进行评估的事项	(1) 经各级人民政府或者国有资产监督管理机构批准，对企业整体或者部分资产实行 <u>无偿划转</u> (2) 国有独资企业与其下属独资企业(事业单位)之间或者其下属的独资企业(事业单位)之间的 <u>合并、资产(产权)置换和无偿划转</u>

知识点：国家出资企业产权转让

【2017 单选】国有资产监督管理机构负责审核国家出资企业的增资行为。其中，因增资致使国家不再拥有所出资企业控股权的，须由国有资本监督管理机构报特定主体批准。该特定主体是（ ）。

- A. 本级人民政府
- B. 上级人民政府
- C. 上级国有资产监督管理机构
- D. 国家出资企业所在地省级人民政府

【答案】A

【解析】

事 项	审 批
国家出资企业的 <u>产权转让</u> 事项	<u>国有资产监督管理机构</u>
因产权转让致使 <u>国家不再拥有所出资企业控股权</u>	<u>国有资产监督管理机构报本级人民政府批准</u>



续表

事 项	审 批
国家出资企业之 <u>子企业</u> 产权转让	国家出资企业应当制定制度，确定审批权限
主业处于关系国家安全、国民经济命脉的重要行业和关键领域，主要承担重大专项任务，国家出资企业 <u>子企业</u> 的产权转让	由国家出资企业 <u>报同级国有资产监督管理机构</u> 批准

知识点：国有股东转让所持上市公司股份

【2013 多选】根据企业国有资产法律制度的规定，国有股东转让所持上市公司股份时，可以采取的方式有()。

- A. 无偿划转
- B. 通过证券交易所转让
- C. 协议转让
- D. 增资扩股

【答案】ABCD

【解析】上市公司的国有股东可以通过证券交易系统转让、以协议方式转让、无偿划转或间接转让的方式转让所持上市公司股份。

【2012 单选】根据企业国有资产法律制度的规定，下列有关国有股权转让的表述中，正确的是()。

- A. 禁止无偿划转企业国有股权
- B. 国有股东可以通过协议方式转让所持上市公司股份
- C. 企业国有股权转让协议可以约定受让方在 2 年内付清价款
- D. 国有股东转让其持有的非上市公司股权，必须采取拍卖方式

【答案】B

【解析】选项 A：国有产权(包括国有股权)可以按照法定条件无偿划转。选项 C：受让方首期付款不得低于总价款的 30%，并在合同生效之日起 5 个工作日内支付，其余款项应当提供合法的担保，并应当按同期银行贷款利率向转让方支付延期付款期间的利息，付款期限不得超过 1 年。选项 D：对于经公开征集只产生一个受让方或者按照有关规定经国有资产监督管理机构批准的，可以采取协议转让的方式。

【2008 单选】根据国有股东转让所持上市公司股份的相关规定，在不涉及资源整合或重组上市、国有资源整合或资产重组的情况下，下列有关国有股东协议转让上市公司股份确定价格的表述中，正确的是()。

- A. 国有股东协议转让上市公司股份的价格，一般应当以上市公司股份转让信息公告日
前 30 个交易日的每日加权平均价格算术平均值为基础确定，但最低价格不得低于
该算术平均值的 80%
- B. 国有股东协议转让上市公司股份的价格，一般应当以上市公司股份转让信息公告日
前 30 个交易日的每日加权平均价格算术平均值为基础确定，但最低价格不得低于
该算术平均值的 90%
- C. 国有股东协议转让上市公司股份的价格，一般应当以上市公司股份转让信息公告日



前 60 个交易日的每日加权平均价格算术平均值为基础确定，但最低价格不得低于该算术平均值的 80%

- D. 国有股东协议转让上市公司股份的价格，一般应当以上市公司股份转让信息公告日前 60 个交易日的每日加权平均价格算术平均值为基础确定，但最低价格不得低于该算术平均值的 90%

【答案】B

【解析】国有股东协议转让上市公司股份的价格应当以上市公司股份转让信息公告日(经批准不须公开股份转让信息的，以股份转让协议签署日为准)前 30 个交易日的每日加权平均价格算术平均值为基础确定；确需折价的，其最低价格不得低于该算术平均值的 90%。

【2008 多选】甲上市公司总股本为 8 亿股，乙公司为国有独资公司，是甲上市公司的控股股东。乙公司按照内部决策程序决定通过证券交易系统转让所持甲上市公司的股份。下列有关乙公司转让甲上市公司股份的方案均不涉及甲上市公司控制权的转移，根据国有股东转让所持上市公司股份的相关规定，其中仍须事先报经国务院国有资产监督管理机构审核批准的有()。

- A. 在连续 3 个会计年度内累计转让股份扣除累计增持股份后的余额为 3000 万股
- B. 在连续 3 个会计年度内累计转让股份扣除累计增持股份后的余额为 3800 万股
- C. 在连续 3 个会计年度内累计转让股份扣除累计增持股份后的余额为 4600 万股
- D. 在连续 3 个会计年度内累计转让股份扣除累计增持股份后的余额为 5000 万股

【答案】CD

【解析】解题时应首先从题干中抓住 3 个关键词：8 亿股、控股股东、不涉及控制权转移；找到这 3 个关键词后，我们就可以放心地确定，此题只和 5% 有关系，未达到 8 亿股的 5% (4000 万股) 的，只需事后报备，否则，应事先报批；由此，可以直接选择选项 CD。

主 体	情 形	事先报批	事后报备
国有控股股东	其他情形	√	
	同时符合以下两个条件的，可以事后报备： (1) 总股本不超过 10 亿股的上市公司，国有控股股东在连续 3 个会计年度内累计净转让股份的比例未达到上市公司总股本的 5%； 总股本超过 10 亿股的上市公司，国有控股股东在连续 3 个会计年度内累计净转让股份的数量未达到 5000 万股或累计净转让股份的比例未达到上市公司总股本的 3% (2) 国有控股股东转让股份不涉及上市公司控制权的转移		√
国有参股股东	在 1 个完整会计年度内累计净转让股份比例达到或超过上市公司总股本 5% 的	√	
	在 1 个完整会计年度内累计净转让股份比例未达到上市公司总股本 5% 的		√

知识点：金融企业国有资产管理体制

【2016 单选】根据企业国有资产管理法律制度的规定，金融企业发生下列情形时，对相关



关资产应当进行资产评估的是()。(本题是根据考生回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方公布的试卷中。)

- A. 整体改制为有限责任公司
- B. 县级人民政府批准其所属企业实施无偿划转
- C. 国有独资企业与其下属的独资企业之间的合并
- D. 上市公司可流通的股权受让

【答案】A

【解析】选项 BCD：属于对相关的资产可以不进行资产评估的事项。

第十一章 反垄断法律制度

反垄断法律制度基本集中考核反垄断法，每套试卷呈现 1 道单选题、2 道多选题，在经济法的三个章节中，反垄断法相对难度适中(除业务剥离外其他内容简单易懂)，考生务必抓牢这类题型的分数。

年份 知识点	2017	2016	2015	2014	2013	2012
反垄断法的适用范围	√	√		√		
相关市场界定				√√		
垄断行为的法律责任			√			√
反垄断行政执法	√		√	√	√	
反垄断民事诉讼		√√				
垄断协议		√	√	√√	√	
市场支配地位					√	
经营者集中申报	√		√√		√	
简易案件审查						
行政垄断		√		√		√

知识点：反垄断法的适用范围

【2017 多选】下列关于《反垄断法》适用范围的表述中，正确的有()。

- A. 只要行为人是我国公民或境内企业，无论该行为是否发生在境内，均应适用《反垄断法》
- B. 只要垄断行为发生在境内，无论该行为是否对境内市场竞争产生排除、限制影响，均应适用《反垄断法》
- C. 只要垄断行为对境内市场竞争产生排除、限制影响，无论该行为是否发生在境内，均应适用《反垄断法》
- D. 只要行为人是我国公民或境内企业，无论该行为是否对境内市场竞争产生排除、限制影响，均应适用《反垄断法》

【答案】BC

【解析】中华人民共和国境内(不含我国港、澳、台地区)经济活动中的垄断行为，适用《反垄断法》；中华人民共和国境外的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的，也适用《反垄断法》，故选项 BC 正确。

【2016 多选】下列行为中，违反我国《反垄断法》的有()。

- A. 国有经济占控制地位的关系国民经济命脉行业的国有企业之间达成垄断协议的行为
- B. 具有竞争关系的境内企业就固定商品出口价格达成的垄断协议



- C. 外国企业在中国境外实施的对中国境内市场竞争产生排除或限制效果的垄断行为
D. 农业生产者在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合行为

【答案】AC

【解析】选项 A：对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予国有企业以垄断性经营权，但如果这些国有垄断企业从事垄断协议和滥用市场支配地位的行为，或者从事可能排除、限制竞争的经营者集中行为，同样应受《反垄断法》的规制。选项 B：属于出口卡特尔，予以豁免。选项 C：中华人民共和国境外的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的，可以适用我国的《反垄断法》。选项 D：《反垄断法》对农业生产者及农村经济组织在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合或者协同行为排除适用。

【躲坑诀窍】

适用的主体 和行为类型	经营者	1. 经营者达成垄断协议 2. 经营者滥用市场支配地位 3. 具有或者 <u>可能</u> 具有排除、限制竞争效果的经营者集中
	行业协会	行业协会也是我国《反垄断法》的适用主体
	行政垄断	滥用行政权力排除、限制竞争行为的主体是行政机关和法律、法规 <u>授权的具有管理公共事务职能的组织</u> （注意主体不局限于行政机关）
适用除外	<u>知识产权的正当行使不适用</u> （不正当行使还是要适用） 1. 经营者依据有关知识产权的法律、行政法规规定行使知识产权的行为，不适用反垄断法 2. 经营者 <u>滥用知识产权，排除、限制竞争的行为</u> ，不可排除反垄断法的适用。滥用知识产权排除、限制竞争行为既可以表现为 <u>垄断协议行为</u> ，也可表现为 <u>滥用市场支配地位行为</u>	
	<u>农业生产中的联合或者协同行为不适用</u>	
国有垄断企业	1. 对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予其 <u>垄断性经营权</u> 2. 国有垄断企业 <u>从事垄断协议、滥用市场支配地位行为，或者从事可能排除、限制竞争的经营者集中行为</u> ，同样应受《反垄断法》的规制	

【2014 单选】下列行为中，涉嫌违反我国《反垄断法》的是（ ）。

- A. 中国移动、中国联通等少数几家国有电信企业共同占据我国电信基础运营业务市场的全部份额
B. 经国家有关部门批准，中石油、中石化等石油企业联合上调成品油价格
C. 某行业协会召集本行业经营者，共同制定本行业产品的定价公式
D. 某生产企业通过协议，限制分销商转售商品的最高价格

【答案】C

【解析】选项 AB：对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予其垄断性经营权，但是，如果这些国有垄断企业从事垄断协议、滥用市场支配地位行为，或者从事可能排除、限制竞争的经营者集中行为，同样应受《反垄断法》的限制；选项 A 谈及的是少数几家国有电信企业依法占据的市场份额；选项 B 谈及的是经批准的合法价格上调行为。选项 C：行业协会也是垄断行为的适用主体。选项 D：属于纵向垄断协议，但由于限



定的是转售商品的“最高”价格，有利于抑制销售商加价、提升消费者福利，该纵向垄断协议并不为《反垄断法》所禁止。

知识点：相关市场界定

【2014 单选】根据反垄断法律制度的规定，下列各项中，属于从供给角度界定相关商品市场时所应考虑的因素是()。

- A. 商品的功能及用途
- B. 其他经营者的转产成本
- C. 消费者的消费偏好
- D. 商品间的价格差异

【答案】B

【解析】

相关商品 市场	从需求角度界定相关商品市场，一般考虑以下几个方面的因素： 1. 需求者因商品价格或者其他竞争因素变化，转向或者考虑转向购买其他商品的证据 2. 商品的外形、特性、质量和技术特点等总体特征和用途 3. 商品之间的价格差异 4. 商品的销售渠道 5. 其他重要因素(如需求者偏好或者需求者对商品的依赖程度；可能阻碍大量需求者转向某些紧密替代商品的障碍、风险和成本；是否存在区别定价等)
	从供给角度界定相关商品市场，一般考虑的因素包括：经营者的生产流程和工艺，转产的难易程度，转产需要的时间，转产的额外费用和风险，转产后所提供商品的市场竞争力，营销渠道等

【2014 单选】在“唐山人人公司诉百度滥用市场支配地位案”中，人民法院将该案的相关市场界定为“中国搜索引擎服务市场”。根据反垄断法律制度的规定，“搜索引擎服务”属于()。(本题是考生回忆版本，非中国注册会计师协会发布官方版本。)

- A. 相关商品市场
- B. 相关创新市场
- C. 相关时间市场
- D. 相关技术市场

【答案】A

知识点：垄断行为的法律责任

【2015 单选】下列垄断行为中，行为人可能承担刑事责任的是()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 经营者滥用市场支配地位，搭售商品
- B. 经营者与交易相对人达成固定转售价格的协议
- C. 经营者未经执法机构批准，擅自实施集中
- D. 经营者之间串通投标

【答案】D

【解析】选项 ABC：《反垄断法》未对“经营者的垄断行为”规定刑事责任。选项 D：《招标投标法》及《刑法》均对“情节严重的串通招投标行为”规定了刑事责任。



【2012 多选】根据反垄断法律制度的规定，经营者因实施垄断行为可能承担的法律任
任类型有()。

- A. 行政责任 B. 民事责任 C. 刑事责任 D. 宪法责任

【答案】AB

【解析】选项 C：《反垄断法》未对“经营者的垄断行为”规定刑事责任。

知识点：反垄断行政执法

【2017 单选】根据我国反垄断执法机构的职责分工，负责不涉及价格的滥用行政权力
排除、限制竞争行为的执法工作的机构是()。

- A. 商务部
B. 国家工商总局
C. 国家发展改革委
D. 国务院反垄断委员会

【答案】B

【躲坑诀窍】

反垄断委员会	并非执法机构，而是关于反垄断工作的 <u>议事协调机构</u>		
反垄断执法机构	国务院反垄断执法机构负责反垄断法的行政执法		
国家工商总局		国家发改委	商务部
非价格垄断行为，滥用市场支配地位，滥用行政权力 排除、限制竞争方面的反垄断执法工作		依法查处 <u>价格垄断</u> 行为	<u>经营者集中</u> 行为的反垄断审 查工作
国务院反垄断执法机构根据工作需要，可以授权“ <u>省级</u> ”人民政府相应的机构，负责有关反垄断执法工作			

【2015 多选】根据反垄断法律制度的规定，下列垄断协议中，由国家工商总局负责执法
的有()。

- A. 限制数量协议
B. 价格卡特尔
C. 划分市场协议
D. 维持转售价格协议

【答案】AC

【解析】选项 AC：属于非价格垄断行为，由国家工商总局负责执法。选项 BD：属于价
格垄断行为，由国家发改委负责执法。

【2013 单选】根据反垄断法律制度的规定，对于价格垄断协议行为，负责反垄断执法工
作的机构是()。

- A. 国家工商总局
B. 商务部
C. 国家发改委
D. 国家质检总局



【答案】C

【躲坑诀窍】

参见 2017 年真题【躲坑诀窍】。

【2014 多选】根据反垄断法律制度的规定，反垄断执法机构调查涉嫌垄断行为时可以采取必要的调查措施。下列各项中，属于此类措施的有()。

- A. 进入被调查经营者的营业场所进行检查
- B. 查阅、复制被调查经营者的有关单证、协议、会计账簿等文件和资料
- C. 查封、扣押相关证据
- D. 冻结被调查经营者的银行账户

【答案】ABC

【解析】

调查措施	1. 进入被调查的经营者的营业场所或者其他有关场所进行检查(选项 A) 2. 询问被调查的经营者、利害关系人或者其他有关单位或者个人，要求其说明有关情况 3. 查阅、复制被调查的经营者、利害关系人或者其他有关单位或者个人的有关单证、协议、会计账簿、业务函电、电子数据等文件和资料(选项 B) 4. 查封、扣押相关证据(选项 C) 5. <u>查询</u> 经营者的银行账户(选项 D)
------	--

知识点：反垄断民事诉讼

【2016 多选】下列关于我国反垄断民事诉讼制度的表述中，正确的有()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方公布的真题中。)

- A. 因垄断行为受损的消费者，可以作为垄断民事案件的原告
- B. 人民法院受理垄断民事纠纷案件，以执法机构已对相关垄断行为进行查处为前提
- C. 在反垄断民事诉讼中，当事人聘请具有相应专门知识的人员出庭，就案件的专门性问题发表的专业意见，不属于《民事诉讼法》上的证据
- D. 在反垄断民事诉讼中，经人民法院同意或指定的专业人员就案件的专门性问题做出的市场调查或者经济分析报告，视为鉴定意见

【答案】ACD

【2016 单选】甲公司在相关市场中具有市场支配地位，从 2012 年 3 月 1 日起，甲公司凭借其市场支配地位，持续从事不公平的垄断高价行为。2016 年 3 月 1 日，该滥用行为的受害人乙公司向人民法院提起民事诉讼，要求判令甲公司赔偿损失。甲公司提出，其滥用行为始于 2012 年，开始之时，乙公司即知情，直至今日才提出损害赔偿，2 年诉讼时效已过。下列关于本案损害赔偿的表述中，符合反垄断法律制度规定的是()。

- A. 诉讼时效已过，甲公司有权拒绝赔偿乙公司损失
- B. 甲公司应赔偿乙公司全部经济损失的 50%
- C. 甲公司应赔偿乙公司自 2014 年 3 月 1 日以来的经济损失



D. 甲公司应赔偿乙公司全部经济损失

【答案】C

【解析】原告起诉时被诉垄断行为已经持续超过2年，被告提出诉讼时效抗辩的，损害赔偿应当自原告向人民法院起诉之日起向前推算2年计算（即自2014年3月1日以来的经济损失）。

知识点：垄断协议

【知识点回顾】

横向 垄断协议	<p>1. 特点：横向垄断协议是具有竞争关系的经营者达成的联合限制竞争行为（如生产相同产品的经营者达成的固定产品价格的协议）</p> <p>2. 表现：（1）<u>固定或者变更商品价格的协议</u>；（2）限制商品的生产数量或者销售数量的协议（限制数量协议）；（3）分割销售市场或者原材料采购市场的协议（划分市场协议）；（4）限制购买新技术、新设备或者限制开发新技术、新产品的协议；（5）联合抵制交易</p>
纵向 垄断协议	<p>1. 特点：纵向垄断协议是指同一产业中处于不同市场环节而具有买卖关系的企业通过共谋达成的联合限制竞争行为（如<u>生产商与销售商之间关于限制转售价格的协议</u>）</p> <p>2. 表现：（1）<u>固定向第三人转售商品的价格</u>；（2）<u>限定向第三人转售商品的最低价格</u>（如果限定最高价格，使消费者受益，不属于纵向垄断协议）</p>
垄断协议 适用豁免	<p>1. 为改进技术、研究开发新产品的（技术性卡特尔）</p> <p>2. 为提高产品质量、降低成本、增进效率，统一产品规格、标准或者实行专业化分工的（标准化卡特尔、专业化卡特尔）</p> <p>3. 为提高中小经营者经营效率，增强中小经营者竞争力的（中小企业合作卡特尔）</p> <p>4. 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益的</p> <p>5. 因经济不景气，为缓解销售量严重下降或者生产明显过剩的（不景气卡特尔、结构危机卡特尔）</p> <p>6. <u>为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的（出口卡特尔）</u></p> <p>7. <u>农业生产者或者农业生产组织在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合或者协同行为</u>对于上述第1至第5项情形的垄断协议，《反垄断法》<u>要求经营者应当证明所达成的协议不会严重限制相关市场的竞争，并且能够使消费者分享由此产生的利益</u>。否则，也不能获得豁免</p>
行业协会	<p>1. 制定、发布含有<u>排除、限制竞争</u>内容的行业协会章程、规则、决定、通知、标准等</p> <p>2. 召集、组织或者推动本行业的经营者达成含有排除、限制竞争内容的协议、决议、纪要、备忘录等</p>
宽恕制度	参与垄断协议的经营者主动向反垄断执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据的，反垄断执法机构可以对其宽大处理，酌情减轻或者免除其处罚

【2013 多选】经营者与其交易相对人达成的下列协议中，被我国反垄断法律制度明确禁止的有（ ）。

- A. 限定向第三人转售商品的最低价格
- B. 限定向第三人转售商品的最高价格
- C. 固定向第三人转售商品的价格
- D. 限定向第三人转售商品的地域范围

【答案】AC



【解析】选项 AB：限定向第三人转售商品的“最低价格”，属于《反垄断法》明确禁止的纵向垄断协议，而限定向第三人转售商品的“最高价格”，并不违法。选项 D：“具有竞争关系的经营者之间”就“分割销售市场或者原材料采购市场”达成的垄断协议，属于《反垄断法》明确禁止的横向垄断协议，而“经营者与其交易相对人”（如生产商和销售商）达成的“限定向第三人转售商品的地域范围”的协议，并不违法。

【2016 多选】下列行为中，违反我国《反垄断法》的有（ ）。

- A. 国有经济占控制地位的关系国民经济命脉行业的国有企业之间达成垄断协议的行为
- B. 具有竞争关系的境内企业就固定商品出口价格达成的垄断协议
- C. 外国企业在中国境外实施的对中国境内市场竞争产生排除或者限制效果的垄断行为
- D. 农业生产者在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合行为

【答案】AC

【解析】选项 A：对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予国有企业以垄断性经营权，但是，如果这些国有垄断企业从事垄断协议、滥用市场支配地位行为，或者从事可能排除、限制竞争的经营者集中行为，同样应受《反垄断法》的限制。选项 B：为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的（出口卡特尔），予以豁免。选项 C：境外的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的，适用《反垄断法》。选项 D：《反垄断法》对农业生产者及农村经济组织在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合或者协同行为排除适用。

【2016 年多选】根据反垄断法律制度的规定，执法机构认定非价格性“其他协同行为”时，应当考虑的因素包括（ ）。

- A. 经营者的市场行为是否具有一致性
- B. 经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流
- C. 经营者能否对一致行动做出合理解释
- D. 相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化情况、行业情况

【答案】ABCD

【解析】非价格性“其他协同行为”的认定：（1）经营者的市场行为是否具有一致性；（2）经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流；（3）经营者能否对一致行为做出合理的解释；（4）认定其他协同行为，还应当考虑相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化情况、行业情况等。

【2014 多选】下列垄断协议中，须由经营者证明不会严重限制相关市场的竞争且能使消费者分享由此产生的利益，才能获得《反垄断法》豁免的有（ ）。

- A. 为改进技术、研究开发新产品达成的垄断协议
- B. 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益达成的垄断协议
- C. 为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益达成的垄断协议
- D. 为提高中小经营者经营效率、增强中小经营者竞争力达成的垄断协议

【答案】ABD

【2015 单选】下列行为中，涉嫌违反我国《反垄断法》的是()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 经国家有关部门批准，中石油、中石化等石油企业联合上调成品油价格
- B. 某行业协会召集本行业经营者，共同制定本行业产品的定价公式
- C. 中国移动、中国联通等少数几家国有电信企业共同占据我国电信基础运营业务市场的全部份额
- D. 某生产企业通过协议，限制分销商转售商品的最高价格

【答案】B

【解析】选项 C：对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予其垄断性经营权，其垄断地位本身并不违法。选项 D：限制分销商转售商品的“最高价格”（而非最低价格），不属于法律禁止的纵向垄断协议。

【2011 单选】某行业协会的全体会员企业在相关市场的市场份额合计达到 85%。由于近期原材料涨价影响了行业利润，该协会遂组织召开了由会员企业领导人参加的“行业峰会”，与会代表达成了提高产品价格的共识。会议结束后，该协会向全体会员企业印发了关于提高本行业产品价格的通知，明确要求会员企业统一将产品价格提高 15%。接到通知后，会员企业按要求实施了涨价。根据反垄断法律制度的规定，下列说法中，正确的是()。

- A. 行业协会实施了滥用市场支配地位行为
- B. 行业协会实施了经营者集中行为
- C. 行业协会实施了行政性限制竞争行为
- D. 行业协会实施了组织本行业经营者达成垄断协议行为

【答案】D

【2015 单选】在反垄断执法机构查处某横向价格垄断协议案件的过程中，作为垄断协议当事人之一的甲企业因主动向执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据，被免除处罚。根据反垄断法律制度的规定，甲企业被免除处罚的依据是()。

- A. 豁免制度
- B. 宽恕制度
- C. 适用除外制度
- D. 经营者承诺制度

【答案】B

知识点：市场支配地位

【2013 多选】我国反垄断法律制度禁止具有市场支配地位的经营者，无正当理由以低于成本的价格销售商品。下列各项中，属于法定正当理由的有()。

- A. 清偿债务
- B. 为推广新产品进行促销
- C. 处理鲜活商品
- D. 处理积压商品

【答案】ABCD

【解析】因下列情形而进行的低于成本价格销售均为“正当”：



- (1) 降价处理鲜活商品、季节性商品、有效期限即将到期的商品和积压商品的；
- (2) 因清偿债务、转产、歇业降价销售商品的；
- (3) 为推广新产品进行促销的；
- (4) 能够证明行为具有正当性的其他理由。

【2009 单选】根据《反垄断法》的规定，对于经营者从事的下列滥用市场支配地位的行为，反垄断执法机构进行违法性认定时，无须考虑其行为是否有正当理由的是()。

- A. 以不公平的高价销售商品
- B. 拒绝与交易相对人进行交易
- C. 限定交易相对人只能与其进行交易
- D. 搭售商品

【答案】A

知识点：经营者集中申报

【2013 单选】根据反垄断法律制度的规定，我国经营者集中反垄断审查程序的最长审查时限为()。

- A. 60 日
- B. 90 日
- C. 180 日
- D. 210 日

【答案】C

【解析】初步审查 30 日 + 实质审查 90 日 + 延长 60 日 = 180 日

【2017 多选】为消除经营者集中对竞争造成的不利影响，反垄断执法机构可以在批准集中时附加业务剥离的条件。下列关于业务剥离的表述中，符合反垄断法律制度规定的有()。

- A. 剥离受托人可以是法人和其他组织，也可以是自然人
- B. 剥离受托人的报酬由剥离义务人支付，监督受托人的报酬由反垄断执法机构支付
- C. 在受托剥离中，剥离受托人有权以无底价方式出售剥离业务
- D. 监督受托人不得披露其在履职过程中向商务部提交的各种报告及相关信息

【答案】ACD

【解析】监督受托人和剥离受托人的报酬由剥离义务人支付，剥离义务人应对监督受托人、剥离受托人和剥离业务买方提供必要的支持和便利，故选项 B 错误。

【2015 多选】根据反垄断法律制度的规定，在经营者集中附加限制性条件批准制度中，剥离业务的买方应当符合的要求有()。

- A. 独立于参与集中的经营者
- B. 拥有必要的资源、能力并有意愿使用剥离业务参与市场竞争
- C. 取得其他监管机构的批准
- D. 优先向参与集中的经营者融资购买剥离业务

【答案】ABC

【解析】

业务剥离	附加限制性条件为业务剥离的，可采取自行剥离或者受托剥离的方式	
	剥离业务的买方资格	剥离受托人和监督受托人应当符合的要求
	1. 独立于参与集中的经营者 2. 拥有必要的资源、能力并有意愿使用剥离业务参与市场竞争 3. 取得其他监管机构的批准； 4. 不得向参与集中的经营者融资购买剥离业务 5. 商务部根据具体案件情况提出的其他要求	1. 独立于剥离义务人和剥离业务的买方 2. 具有履行受托人职责的专业团队，团队成员应当具有对限制性条件进行监督所需的专业知识、技能及相关经验 3. 提出可行的工作方案 4. 对买方人选确定过程的监督

【2015 多选】根据反垄断法律制度的规定，在经营者集中附加限制性条件批准制度中，监督受托人应当符合的要求有()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 具有履行受托人职责的专业团队 B. 独立于剥离义务人和剥离业务的买方
 C. 提出可行的工作方案 D. 提出可行的履职经费保障方案

【答案】ABC

知识点：行政垄断

【2010 多选】下列行为中，属于《反垄断法》所禁止的垄断行为的有()。

- A. 某药品生产企业因拥有一项治疗心血管疾病的药品专利，占据了相关市场 95% 的份额
 B. 年销售额在 1 亿元以上的药品零售企业之间达成联盟协议，共同要求药品生产企业按统一的优惠价格向联盟内的企业供应药品，联盟内的企业按统一的零售价向消费者销售药品
 C. 某市政府在与某国有医药企业签订的战略合作协议中承诺，该国有医药企业在本市医疗机构药品招标中享有优先中标机会
 D. 某省招标投标办公室发布文件称：凡不在本省纳税的企业，一律不得参与本省的招标投标活动

【答案】BCD

【解析】选项 A：《反垄断法》对经营者合法取得的垄断地位并不视为非法，法律所禁止的是当事人滥用其垄断地位“排除或者限制竞争的行为”。选项 B：属于法律禁止的垄断协议。选项 CD：属于行政性垄断行为。

【2012 单选】甲市市政府办公厅下发红头文件，要求本市各级政府机构在公务接待中必须使用本市乙酒厂生产的“醉八仙”系列白酒，并根据有关政府机构的公务接待预算分别下达了一定数量的用酒任务。根据反垄断法律制度的规定，下列表述中，正确的是()。

- A. 甲市市政府的行为不违法，乙酒厂实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为
 B. 甲市市政府的行为不违法，乙酒厂实施了滥用市场支配地位行为
 C. 甲市市政府实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为，乙酒厂不违法



- D. 甲市市政府实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为，乙酒厂实施了滥用市场支配地位行为

【答案】C

【解析】选项 A：乙酒厂不属于“行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织”，不能成为滥用行政权力排除、限制竞争行为的主体。选项 BD：本题并未交代乙酒厂具有市场支配地位，而且根据本题所述内容无法认定乙酒厂实施了滥用市场支配地位的行为。选项 C：本题并未交代“乙酒厂依据市政府的红头文件实施了垄断行为”，因此，乙酒厂不违法。

【2014 多选】某行业协会组织本行业 7 家主要企业的领导人召开“行业峰会”，并就共同提高本行业产品价格及提价幅度形成决议，与会企业领导人均于决议上签字，会后，决议以行业协会名义下发全行业企业，与会 7 家企业的市场份额合计达 85%，根据反垄断法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。

- A. 行业协会实施了组织本行业经营者达成垄断协议的行为
- B. 7 家企业实施了滥用市场支配地位行为
- C. 7 家企业实施了达成垄断协议的行为
- D. 行业协会实施了行政性限制竞争行为

【答案】AC

【解析】选项 BC：根据本题所述内容，7 家企业实施了“达成垄断协议”的行为，尽管 7 家企业的市场份额合计达 85%，但不涉及“滥用市场支配地位”的行为。选项 D：该行业协会不属于“行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织”，谈不上“行政垄断”的问题。

【2010 单选】根据反垄断法律制度的规定，行政机关滥用行政权力，实施限制竞争行为的，除法律、行政法规另有规定的，反垄断执法机构可以采取的处理措施是（ ）。

- A. 责令行为人改正违法行为
- B. 对直接负责的主管人员和其他直接责任人员给予处分
- C. 对行为人处以罚款
- D. 向有关上级机关提出依法处理的建议

【答案】D

第十二章 涉外经济法律制度

每套试题中的考核数量大概在 3 道单选题、2 道多选题，是经济法三章中分值最高的一章。因为现实工作和生活国际化的程度越来越大，所以国际化历来也是 CPA 考试的一个热点。

年份	2017	2016	2015	2014	2013	2012
知识点						
外商直接投资的投资项目					√	
外商直接投资企业	√	√√		√	√	√
外商投资者并购境内企业	√√		√	√		√
对外直接投资		√	√			
对外贸易一般规定		√			√√	
两反一保	√	√	√			
外汇管理制度					√	√
经常项目的外汇管理制度				√		√
资本项目的外汇管理制度			√			
对外投资管理		√		√		
外债管理	√					
人民币汇率与特别提款权		√√	√			

知识点：外商直接投资的投资项目

【2006 多选】根据外商投资企业法律制度的规定，下列选项中，属于限制类外商投资项目的有（ ）。

- A. 能源、重要原材料工业项目
- B. 不利于节约资源和改善生态环境的项目
- C. 从事国家规定实行保护性开采的特定矿种勘探的项目
- D. 运用我国特有工艺生产产品的项目

【答案】BC

【解析】选项 A：属于“鼓励类”投资项目。选项 D：属于“禁止类”投资项目。

【2013 单选】根据外商直接投资法律制度的规定，下列选项中，属于禁止类外商投资项目的目的是（ ）。

- A. 不利于节约资源和改善生态环境的项目
- B. 占用大量耕地，不利于保护、开发土地资源的项目
- C. 技术水平落后的项目
- D. 从事国家规定实行保护性开采的特定矿种勘探、开采的项目



【答案】B

【解析】选项 ACD：属于“限制类”外商投资项目。选项 B：属于“禁止类”外商投资项目。

知识点：外商直接投资企业

1. 外商投资企业的设立与出资

【2015 单选】外商投资企业设立、变更等过程中订立的合同，依法律、行政法规的规定应当经外商投资企业审批机关批准后才生效。根据涉外自法律制度的规定，此类合同未经批准时的效力状态是()。

- A. 无效 B. 可撤销 C. 未生效 D. 效力待定

【答案】C

【解析】当事人在外商投资企业设立、变更等过程中订立的合同，依法律、行政法规的规定应当经外商投资企业审批机关批准后才生效的，自批准之日起生效；未经批准的，人民法院应当认定该合同未生效。

【躲坑诀窍】注意，未生效≠无效。当事人在外商投资企业设立、变更等过程中订立的合同，依法律、行政法规的规定应当经外商投资企业审批机关批准后才生效的，自批准之日起生效；未经批准的，人民法院应当认定该合同未生效。当事人请求确认该合同无效的，人民法院不予支持。

【2016 多选】某外国投资者拟在中国境内出资设立一家外商独资企业。根据涉外投资法律制度的规定，下列各项中，可以作为该外国投资者出资方式的有()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会公布的试题中。)

- A. 外币
B. 合法获得的境外人民币
C. 从境内商业银行获得的人民币贷款
D. 从其在中国境内举办的其他外商投资企业获得的人民币利润

【答案】ABD

【解析】外国投资者可以用外币、合法获得的“境外人民币”以及“人民币利润”出资，但不包括从境内商业银行获得的“人民币贷款”。

2. 外商投资企业的组织形式和组织机构

【2013 多选】下列关于外商投资企业组织形式的表述中，符合外商直接投资法律制度规定的有()。

- A. 合作企业的组织形式可以是有限责任公司
B. 合作企业可以采取不具有法人资格的组织形式
C. 合营企业的组织形式可以是股份有限公司
D. 外资企业不得采取有限责任公司以外的其他组织形式

【答案】ABC



【解析】选项 AB：具有法人资格的合作企业，其组织形式为有限责任公司；不具有法人资格的合作企业，合作各方的关系为合伙关系。选项 C：合营企业的组织形式为有限责任公司或者股份有限公司。选项 D：外资企业的组织形式一般为有限责任公司，经批准也可以为其他责任形式。

	组织形式	最高权力机构	法定代表人
中外合资经营企业 (合营企业)	有限责任公司(狭义合营企业)	董事会	董事长
	股份有限公司		
中外合作经营企业 (合作企业)	有限责任公司(法人资格)	董事会	
	合伙关系(不具法人资格)	联合管理委员会	
外商独资经营企业 (外资企业)	有限责任公司		
	其他形式(须经批准)		
合营企业、合作企业的中方投资者只能是中国的公司、企业或者其他经济组织，不包括个人；外方投资者可以是外国公司、企业、其他经济组织或者个人			

【2016 多选】根据涉外经济法律制度的规定，下列企业形式中，可以作为中外合资经营企业组织形式的有()。

- A. 个人独资企业
- B. 合伙企业
- C. 有限责任公司
- D. 股份有限公司

【答案】CD

【2012 单选】根据外商投资企业法律制度的规定，下列关于中外合资经营企业的表述中，正确的是()。

- A. 中方合营者可以是公司、企业、其他经济组织或者个人
- B. 股东会为合营企业的最高权力机构
- C. 合营企业的组织形式只能是有限责任公司
- D. 合营企业是经中国政府批准设立的中国法人

【答案】D

【解析】选项 A：中方合营者只能是中国公司、企业或者其他经济组织，不包括个人。选项 B：合营企业不设股东会，董事会是合营企业的最高权力机构。选项 C：合营企业的组织形式为有限责任公司或者股份有限公司。

【2017 单选】下列关于中外合资经营企业的组织形式和组织结构的表述中，符合涉外投资法律制度规定的是()。

- A. 合营企业的组织形式可以为有限责任公司，也可以为合伙企业或股份有限公司
- B. 合营企业的组织形式为有限责任公司的，股东会是其最高权力机构
- C. 总经理是合营企业的法定代表人
- D. 合资股份公司的组织结构应按照《公司法》关于股份公司组织结构的规定办理

【答案】D

【解析】合营企业的组织形式可以是有限责任公司或股份有限公司，但不可以是合伙企



业，故选项 A 错误、选项 D 正确。合营企业的组织形式为有限责任公司的，董事会是其最高权力机构，故选项 B 错误。董事长是合营企业的法定代表人，故选项 C 错误。

3. 外商投资企业的合并与分立

【2010 单选】甲、乙、丙、丁均为外商投资企业。其中甲、乙为有限责任公司；丙为上市的股份有限公司；丁为非上市的股份有限公司。下列有关上述企业相互之间合并后企业组织形式的表述中，不符合外商投资企业法律制度规定的是()。

- A. 甲与乙合并后只能为有限责任公司
- B. 丙与丁合并后只能为股份有限公司
- C. 甲与丙合并后只能为股份有限公司
- D. 乙与丁合并后只能为有限责任公司

【答案】D

【解析】

前提：在投资者缴清出资、提供合作条件并实际开始生产、经营之前，外商投资企业不得合并、分立	
有限责任 + 有限责任	= 有限责任
股份有限 + 股份有限	= 股份有限
股份有限(上市) + 有限责任	= 股份有限
股份有限(非上市) + 有限责任	= 股份有限或有限责任

4. 外商投资法律适用

【2014 多选】在中国领域内履行的下列合同中，专属适用中国法律、不得由当事人意思自治选择合同准据法的有()。

- A. 中外合资经营企业合同
- B. 外商投资企业股权转让合同
- C. 外商投资企业原材料采购合同
- D. 中外合作经营企业合同

【答案】ABD

【解析】

专属适用中国法律	设立企业	中外合资经营企业合同，中外合作经营企业合同
	资源开发	中外合作勘探、开发自然资源合同
	股权转让	中外合资经营企业、中外合作经营企业、外商独资企业股份转让合同
	承包经营	外国自然人、法人或者其他组织承包经营在中国领域内设立的中外合资经营企业、中外合作经营企业的合同
	股权购买	外国自然人、法人或者其他组织购买中国领域内的非外商投资企业股东的股权的合同
	增资	外国自然人、法人或者其他组织认购中国领域内的非外商投资企业有限责任公司或者股份有限公司增资的合同
	购买资产	外国自然人、法人或者其他组织购买中国领域内的非外商投资企业资产

知识点：外商投资者并购境内企业

【2017 多选】根据涉外投资法律制度的规定，外国投资者以股权作为支付手段并购境



内公司的，所涉及的境内外公司的股权应符合特定条件。下列各项中，属于该特定条件的有()。

- A. 股东合法持有并依法可以转让
- B. 无所有权争议
- C. 没有设定质押及任何其他权利限制
- D. 境外公司股权如挂牌交易的，最近3年交易价格稳定

【答案】ABC

【解析】所涉及的境内外公司的股权，应符合以下条件：(1)股东合法持有并依法可以转让；(2)无所有权争议且没有设定质押及任何其他权利限制；(3)境外公司的股权在境外公开合法证券交易市场(柜台交易市场除外)挂牌交易；(4)境外公司的股权最近一年交易价格稳定。上述(3)(4)条不适用于特殊目的公司。故选项ABC正确，选项D错误(应为1年)。

【2017 单选】根据涉外投资法律制度的规定，境外公司股东以股权作为支付手段并购境内公司的，该境外公司及其管理层最近一定年限内应未受到监管机构的处罚。该一定年限是()。

- A. 1 年
- B. 2 年
- C. 3 年
- D. 4 年

【答案】C

【解析】外国投资者以股权作为支付手段并购境内公司的，境外公司应合法设立并且其注册地具有完善的公司法律制度，且公司及其管理层最近3年未受到监管机构的处罚。

【2012 多选】根据外商投资企业法律制度的规定，外国投资者并购境内企业的安全审查内容包括()。

- A. 并购交易对国防安全的影响
- B. 并购交易对国家经济稳定运行的影响
- C. 并购交易对市场竞争条件的影响
- D. 并购交易对涉及国家安全关键技术研发能力的影响

【答案】ABD

【解析】安全审查内容包括：(1)并购交易对国防安全(选项A)；(2)并购交易对国家经济稳定运行的影响(选项B)；(3)并购交易对社会基本生活秩序的影响；(4)并购交易对涉及国家安全关键技术研发能力的影响(选项D)。

【2014 单选】下列关于外国投资者并购境内企业安全审查的表述中，符合涉外投资法律制度规定的是()。

- A. 对并购交易的安全审查应当由商务部做出最终决定
- B. 评估并购交易对国内产业竞争力的影响是安全审查的重要内容



- C. 拟并购境内企业的外国投资者应按照规定向商务部申请进行并购安全审查
D. 国务院有关部门可不经商务部直接向并购安全审查部际联席会议提出审查申请

【答案】C

【解析】选项 A：对并购交易的安全审查应当由“联席会议”（而非商务部）做出最终决定。选项 B：对国内产业“竞争力”的影响不属于并购安全审查的内容。选项 D：外国投资者并购境内企业，国务院有关部门、全国性行业协会、同业企业及上下游企业认为需要进行并购安全审查的，可以向“商务部”提出进行并购安全审查的建议，属于并购安全审查范围的，商务部应在 5 个工作日内将建议提交联席会议，但其不能绕过商务部直接向联席会议提出审查申请。

【2015 多选】根据涉外投资法律制度的规定，外国投资者并购境内企业安全审查部际联席会议的牵头机构有（ ）。

- A. 国家发改委
B. 工业和信息化部
C. 商务部
D. 国家工商总局

【答案】AC

【解析】外国投资者并购境内企业安全审查部际联席会议制度，具体承担并购安全审查工作。联席会议在国务院领导下，由“国家发改委、商务部”牵头，根据外资并购所涉及的行业和领域，会同相关部门开展并购安全审查。

知识点：对外直接投资

【2015 单选】根据涉外投资法律制度的规定，我国对于境内企业向境外直接投资采取的管理方式是（ ）。

- A. 注册和核准制
B. 核准和特许制
C. 备案和特许制
D. 核准和备案制

【答案】D

【解析】对外直接投资实行核准备案制度，无论是商务部还是国家发改委，都是核准和备案制度。

【2016 多选】某省属企业拟实施一项境外投资项目，中方投资额为 2.5 亿美元，项目所在国家是敏感国家。下列表述中，符合涉外经济法律制度规定的是（ ）。

- A. 该项目应报国家发展改革委备案
B. 该项目应报国家发展改革委核准
C. 该项目应报该省投资主管部门备案
D. 该项目应报该省投资主管部门核准

【答案】B



【解析】

审批制度	项目	中方投资额	核准机关/备案机关
核准制	涉及敏感国家和地区、 敏感行业的境外投资项目	≥ 20 亿美元	国家发改委提出审核意见→国务院核准
		< 20 亿美元	国家发改委核准
备案制	中央管理企业实施	—	国家发改委备案
	地方企业实施	≥ 3 亿美元	国家发改委备案
		< 3 亿美元	省级政府投资主管部门备案

知识点：对外贸易一般规定

【2013 单选】根据对外贸易法律制度的规定，我国对限制进出口的技术实行的是（ ）。

- A. 许可证管理
- B. 关税配额及许可证管理
- C. 配额管理
- D. 非关税配额及许可证管理

【答案】A

【解析】

限制进出口货物	有数量限制的，实行配额管理；其他限制进出口货物，实行许可证管理
限制进出口技术	限制进出口的技术，实行“许可证”管理，技术进出口合同自许可证“颁发”之日生效

【2016 单选】根据对外贸易法律制度的规定，对于国家规定有数量限制的进出口货物，我国实行的管理方式是（ ）。

- A. 配额管理
- B. 许可证管理
- C. 备案登记管理
- D. 自由进出口管理

【答案】A

【解析】见上题

【2013 单选】下列关于对外贸易经营者及其管理的表述中，符合对外贸易法律制度规定的是（ ）。

- A. 对外贸易经营实行特许制，经营者需经审批并获得外贸经营资格
- B. 国家可以允许部分数量的国营贸易管理货物的进出口业务由非授权企业经营
- C. 对外贸易经营者包括法人和其他组织，但不包括个人
- D. 从事货物进出口或者技术进出口的对外贸易经营者，应当向国家工商总局或其委托的机构办理备案登记

【答案】B

【解析】选项 A：2004 年修订的《对外贸易法》取消了外贸特许制，只要依法办理了工商登记或者其他执业手续的单位和个人均可从事外贸经营。选项 C：对外贸易经营者既可



以是法人,也可以是非法人组织,还可以是个人。选项 D:从事货物进出口或者技术进出口的对外贸易经营者,应当向商务部或者其委托的机构办理备案登记;但是,法律、行政法规和商务部规定不需要备案登记的除外。

知识点:两反一保

【2017 单选】根据对外贸易法律制度的规定,负责决定征收反倾销税的机构是()。

- A. 商务部
- B. 财政部
- C. 国务院关税税则委员会
- D. 国家税务总局

【答案】C

【解析】反倾销税由国务院关税税则委员会决定。

【2016 单选】根据涉外经济法律制度的规定,有权做出征收反倾销税决定的机构是()。

- A. 商务部
- B. 海关总署
- C. 国家税务总局
- D. 国务院关税税则委员会

【答案】D

【解析】临时反倾销税由商务部建议,国务院关税税则委员会决定。

【2015 单选】根据对外贸易法律制度的规定,针对公平贸易条件下的特殊情形,可以采取特定的贸易救济措施,该措施是()。(本题是根据网友回忆整理,并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 反补贴税
- B. 反倾销税
- C. 价格承诺
- D. 保障措施

【答案】D

【解析】反倾销、反补贴目的在于打击不公平贸易行为,而保障措施的目的可以针对公平贸易行为。

知识点:外汇管理制度

【2012 多选】下列各项中,属于我国《外汇管理条例》所规定的外汇的有()。

- A. 中国银行开出的欧元本票
- B. 境内机构持有的纳斯达克上市公司股票
- C. 中国政府持有的特别提款权
- D. 中国公民持有的日元现钞

【答案】ABCD

【解析】外汇包括外币现钞(包括纸币和铸币)、外币支付凭证或者支付工具(包括票据、银行存款凭证、银行卡)、外币有价证券(包括股票、债券)、特别提款权及其他外汇资产。

【2013 单选】根据外汇管理法律制度的规定,外国人在我国境内连续居住满一定期限

后，即成为“境内个人”，其发生在境内外的外汇收支或者外汇经营活动，均适用《外汇管理条例》。该连续居住的期限是()。

- A. 6 个月 B. 1 年 C. 2 年 D. 3 年

【答案】B

【解析】境内个人，指中国公民和在中国境内连续居住满 1 年的个人，但不包括驻华外交人员和国际组织驻华代表。

【2011 单选】根据外汇管理法律制度的规定，下列外汇收支活动中，应当适用《外汇管理条例》的是()。

- A. 美国驻华大使洪某在华任职期间的薪酬
 B. 最近 2 年一直居住在上海的美国公民汤姆，出租其在美国的住房获得的租金
 C. 美国花旗银行伦敦分行在香港的营业所得
 D. 正在中国短期旅行的美国人彼得，得知其在美国购买的彩票中了 300 万美元的大奖

【答案】B

【解析】

	境 内	境 外
境内机构、个人	√	√
境外机构、个人	√	×

境内个人，指中国公民和在中国境内连续居住满 1 年的个人，但不驻外外交人员和国际组织驻华代表除外(他们属于境外个人)。

知识点：经常项目的外汇管理制度

【2012 单选】根据外汇管理法律制度的规定，我国对企业和个人经常项目下用汇的管理，主要体现为()。

- A. 对用汇额度的审核
 B. 对外汇用途的审核
 C. 对外汇收支及汇兑环节真实性的审核
 D. 强制结售汇的管理

【答案】C

【解析】对企业和个人经常项目下用汇的管理，主要体现在对外汇收支及汇兑环节的真实性审核。

【2014 单选】下列关于经常项目外汇收支管理的表述中，符合外汇管理法律制度规定的是()。

- A. 我国对经常项目外汇收支实行有限度的自由兑换
 B. 经营外汇业务的金融机构应当对经常项目外汇收支的真实性进行审核
 C. 境内个人购汇额度为每人每年等值 5 万美元，应凭相关贸易单证办理
 D. 经常项目外汇收入实行强制结汇制



【答案】B

【解析】选项 A：目前经常项目可自由兑换。选项 C：对于个人的非经营性外汇收支，无须提供贸易单证。选项 D：经常项目外汇收入实行意愿结汇制（而非强制结汇制）。

知识点：资本项目的外汇管理制度

【2011 多选】根据外汇管理法律制度的规定，下列各项中，属于资本项目下外汇收支的有（ ）。

- A. 境内居民吴某投资 B 股所得股息
- B. 中国投资有限责任公司收购美国摩根士丹利公司股权的价款
- C. 日本政府向我国地震灾区提供的经济援助
- D. 世界银行向中国政府提供的农业项目贷款

【答案】BD

【解析】选项 A：股息（投资收益）属于经常项目。选项 C：单方面转移属于经常项目。

【2015 多选】根据外汇法律制度的规定，下列各项中，属于外汇经常性项目的有（ ）。

- A. 贸易收支
- B. 对外借款
- C. 投资收益
- D. 单方面转移

【答案】ACD

【解析】选项 B：对外借款属于资本项目。属于外汇经常性项目的有：贸易收支、服务收支、收益（包括职工报酬和股息、红利等投资收益）和经常转移（单方面转移，如个人之间的无偿赠与或者政府之间的军事及经济援助、赠与、赔款等）。

知识点：对外投资管理

【2011 单选】下列关于合格境外机构投资者（简称 QFII）制度的管理环节中，属于国家外汇管理局职责范围的是（ ）。

- A. QFII 资格的审定
- B. 投资额度的审定
- C. 投资工具的确
- D. 持股比例的限制

【答案】B

【解析】选项 ACD：由中国证监会负责。选项 B：由国家外汇管理局负责。

【躲坑诀窍】

QFII	1. 中国证监会负责 QFII 资格的审定、投资工具的确、持股比例限制等 2. 国家外汇管理局负责投资额度的审定、资金汇出入和汇兑管理等
QDII	1. 银监会、证监会、保监会分别负责各自监管范围内金融机构境外投资业务的市场准入，包括资格审批、投资品种确定以及相关风险管理 2. 国家外汇管理局负责 QDII 机构境外投资额度、账户及资金汇兑管理

【2014 多选】下列关于资本项目外汇收支管理的表述中，符合外汇管理制度规定的有（ ）。

- A. 外商直接投资的汇入和汇出均须在外汇局办理登记
- B. 境内机构境外直接投资所获利润可以留存境外继续用于直接投资，也可汇回境内
- C. 合格境外机构投资者(QFII)的资格和投资额度由外汇局负责审定
- D. 境内机构向境外直接投资，须由外汇局对外汇资金的来源进行审核

【答案】AB

【解析】选项D：对于境内机构境外直接投资，已经取消了原来对外汇资金的来源审核，改为实行登记备案制度。

【2016 单选】根据外汇管理法律制度的规定，负责对合格境内机构投资者(QDII)的境外投资额度进行管理的机构是()。

- A. 财政部
- B. 证监会
- C. 国家发展改革委
- D. 国家外汇管理局

【答案】D

知识点：外债管理

【2017 多选】根据外汇管理法律制度的规定，下列各项中，纳入外债管理的有()。

- A. 境外借款
- B. 境外发债
- C. 国际融资租赁
- D. 境内机构对外担保

【答案】ABCD

【解析】纳入外债管理的有：境外借款、发行债券、国际融资租赁以及境内机构对外提供担保形成的潜在外汇偿还义务(属于或有负债)。

【2017 多选】根据外汇管理法律制度的规定，下列各项中，纳入外债管理的有()

- A. 境外发债
- B. 境外借款
- C. 境内机构对外担保
- D. 国际融资租赁

【答案】ABCD

知识点：人民币汇率与特别提款权

【2015 多选】下列关于人民币汇率制度的表述中，符合外汇管理法律制度规定的有()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 单一汇率制度
- B. 固定汇率制度
- C. 双重汇率制度
- D. 有管理的浮动汇率制度

【答案】AD

【解析】我国目前实行的是单一的，以市场供求为基础，参考“一篮子”货币进行调节、有管理的浮动汇率制度。



【2016 单选】根据涉外经济法律制度的规定，下列关于人民币汇率制度的表述中，正确的是()。(本题是根据网友回忆整理，并未出现在中国注册会计师协会官方发布的试题中。)

- A. 固定汇率制
- B. 双重汇率制
- C. 自由浮动汇率制
- D. 有管理的浮动汇率制

【答案】D

【解析】我国目前实行的是单一的，以市场供求为基础，参考“一篮子”货币进行调节、有管理的浮动汇率制度。

【2016 多选】根据涉外经济法律制度的规定，下列关于特别提款权的表述中，正确的有()。

- A. 特别提款权是一种货币
- B. 特别提款权本身具有价值
- C. 特别提款权的“货币篮”目前由 5 种货币组成
- D. 加入特别提款权“货币篮”标志着人民币完全实现了可自由兑换

【答案】BC

【解析】选项 AB：特别提款权本身不是货币，但可用于换取可自由使用货币，其本身具有价值。选项 D：目前人民币尚未完全实现可自由兑换，资本项目还存在限制。

第二部分 主观题

每年主观题 4 道题共 55 分，通常破产法 1 道题 10 分、票据法 1 道题 10 分、民法（基本民事法律制度、物权法、合同法）1 道题 17 分，以及公司法加票据法 1 道题 18 分。可见，主观题才是经济法的主战场，可以说得主观题者得天下。因此，为了帮助考生有针对性地复习，我们以考试考核为参照为考生安排了对应的几个专题来学习。

考生在开始动手做题前，应尽量回忆一下每章相关知识点，用每章前面的知识点表格对照一下自己是否已经掌握了相关的基础知识，不具备一定的基础知识，盲目开始主观题训练往往事倍功半。

主观题要想拿高分只有考生多写多练，回答可以按照“结论 + 法条 + 案例分析”的结构来准备，最好可以将自己写的答案与中国注册会计师协会给出的答案进行比对，看看差距在哪里。为何真题答案如此精炼，自己却啰啰唆唆写了很多等。就像高手过招，拈花摘叶都是武器，CPA 考生只有通过不断的练习，才能找到题感。

专题一 破产法律制度

由于破产法考点相对较少，所以每年的主观题考点比较集中，本章主观题属于性价比较高的题目。

知识点	17A ^①	17B	16A	16B	15A	15B	14A	14B	13A	13B
破产原因					√√			√√		√
破产申请	√		√							
破产受理	√√√		√					√	√	
管理人						√√				
债务人财产	√		√	√	√	√√	√√√	√√	√	
取回权				√		√	√		√	
抵销权					√				√	
破产费用共益债务										
破产债权申报			√	√	√				√	
债权人会议			√	√√						
重整程序										√√√√
和解程序										
清算程序(别除权)										

【历年真题】

2017 年 A 卷

A 公司是一家拥有 200 多名职工的中型企业。自 2015 年年底开始，A 公司生产经营停滞，无力偿还银行贷款本息，并持续拖欠职工工资。2017 年 1 月，A 公司 20 名职工联名向人民法院提出对 A 公司的破产申请。人民法院认为该 20 名职工无破产申请权，做出不予受理的裁定。

2017 年 2 月，A 公司的债权人 B 银行向人民法院申请 A 公司破产。A 公司提出异议称，A 公司账面资产总额超过负债总额，并未丧失清偿能力。在此情形下，人民法院召集 A 公司和 B 银行代表磋商偿还贷款事宜。但 A 公司坚持要求 B 银行再给其半年还款缓冲期，争取恢复生产，收回贷款后再清偿贷款。B 银行则要求 A 公司立即清偿债务。双方谈判破

^① 表示 2017 年 A 卷，其他同此说明。

裂。人民法院认为，A 公司的抗辩异议不成立，于 5 日后做出受理破产申请的裁定，并指定了破产管理人。

在管理人接管 A 公司，清理财产和债权债务期间，发生如下事项。

(1) C 公司欠 A 公司的 20 万元货款到期，C 公司经理在得知 A 公司进入破产程序的情况下，因被 A 公司经理收买，直接将货款交付 A 公司财务人员。A 公司财务人员收到货款后，迅速转交给 A 公司的股东。

(2) A 公司未经管理人同意，擅自向其债权人 D 公司清偿 10 万元债务。A 公司此前为担保该笔债务而以市值 50 万元的机器设备设定的抵押，也因此解除。

管理人清理债权债务时还发现，A 公司的部分财产已在破产申请受理前发生的多宗民事诉讼案件中被人民法院采取保全措施，或者已进入强制执行程序。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 人民法院认为 A 公司 20 名职工无破产申请权，是否符合企业破产法律制度的规定？

(2) 人民法院驳回 A 公司的抗辩异议，是否符合企业破产法律制度的规定？

(3) 根据企业破产法律制度的规定，C 公司向 A 公司财务人员交付 20 万元货款的行为是否产生债务清偿效果？

(4) 根据企业破产法律制度的规定，A 公司向 D 公司的清偿行为是否应当认定为无效？

(5) 根据企业破产法律制度的规定，A 公司破产申请受理前人民法院对其部分财产所采取的保全措施以及强制执行程序，应如何处理？

【答案】

(1) 人民法院认为 A 公司职工无破产申请权，符合企业破产法律制度的规定。根据企业破产法律制度的规定，职工提出破产申请应经职工代表大会或者全体职工会议多数决议通过。

(2) 人民法院驳回 A 公司的抗辩异议，符合企业破产法律制度的规定。根据企业破产法律制度的规定，债务人以其具有清偿能力或者资产超过负债为由提出抗辩异议，但又不能立即清偿债务或者与债权人达成和解的，应认定为异议不能成立。A 公司要求延长半年还贷，表明其不能立即清偿债务，双方谈判破裂，表明 A 公司未能与债权人达成和解。

(3) C 公司向 A 公司财务人员交付 20 万元货款的行为不产生债务清偿效果。根据企业破产法律制度的规定，C 公司明知 A 公司进入破产程序，故意违反法律规定向债务人清偿债务，使债权人受到损失的，不免除其清偿债务的义务。

(4) A 公司向 D 公司的清偿行为不应当认定为无效。根据企业破产法律制度的规定，人民法院受理破产申请后，债务人对个别债权人的债务清偿无效。但是，债务人以其财产向债权人提供物权担保的，其在担保物市价内向债权人所做的债务清偿，不受上述规定限制。

(5) 根据企业破产法律制度的规定，人民法院受理破产申请后有关 A 公司财产的保全措施应当解除，执行程序应当中止。



2016 年 A 卷

人民法院于 2015 年 11 月 5 日受理了债权人提出的针对 A 公司的破产申请。法院向 A 公司送达受理裁定,并要求其在 15 日内提交财产状况说明、债务清册、债权清册等有关资料,A 公司以企业管理不善、资料保存不全为由拒绝。

管理人在调查债务人财产状况时发现下述情况。

(1)2015 年 1 月,A 公司向 B 公司出售一台机床,B 公司验货后,将机床暂存于 A 公司库房。双方约定,在 B 公司付清全部价款前,A 公司保留机床所有权。2015 年 10 月,B 公司付清全部价款,但尚未提货。

(2)2015 年 2 月,A 公司向 C 银行借款 20 万元,由 D 公司承担连带责任保证。借款到期后 A 公司未能清偿,C 银行已就 20 万元借款本金及利息向管理人申报了债权,同时要求 D 公司承担连带责任保证,D 公司遂向管理人预先申报此笔债权,遭到拒绝。

在债权人会议对破产财产的变价方案进行表决时,出席会议并参与表决的债权人共计 30 人(全体债权人人数为 45 人),债权额占全部无财产担保债权总额的 60%,其中赞成的为 28 人,代表债权额占全部无财产担保债权总额的 45%。

在人民法院对本案做出破产宣告前,当地社会保险机构以债权人名义提出对 A 公司进行重整的申请。

根据上述内容,分别回答下列问题,并说明理由。

- (1)A 公司拒不提交相关材料,人民法院可对其采取何种处罚措施?
- (2)A 公司销售给 B 公司的机床是否属于债务人财产?
- (3)管理人拒绝 D 公司预先申报债权,是否符合企业破产法律制度的规定?
- (4)债权人会议关于破产财产变价方案的表决结果,是否达到通过表决方案的法定最低比例要求?
- (5)当地社会保险机构是否有权提出重整申请?

【答案】

(1)债务人拒不提交相关资料的,人民法院可以对债务人的直接责任人员采取罚款等强制措施。

(2)A 公司销售给 B 公司的机床不属于债务人财产。根据 A 公司和 B 公司的销售合同可知,B 公司支付全款后,机床所有权即归 B 公司。现 B 公司已经支付全款,取得了机床所有权。

(3)管理人拒绝 D 公司预先申报债权,符合企业破产法律制度的规定。根据企业破产法律制度的规定,对于保证债权,债权人已向管理人申报全部债权的,保证人(D 公司)不能再申报债权。

(4)债权人会议关于破产财产变价方案的表决结果,未达到通过表决方案的法定最低比例要求。根据企业破产法律制度的规定,债权人会议对破产财产变价方案做出的决议,



应由出席会议的有表决权的债权人过半数通过，并且其所代表的债权额占无财产担保债权总额的1/2以上。本案中的决议虽然有债权人过半数通过，但赞成决议的债权人所代表的债权额仅占全部无财产担保债权总额的45%，未能达到无财产担保债权总额的1/2。

(5) 当地社会保险机构无权提出重整申请。

【引申】教材 P287，税务机关和社会保险机构享有对债务人的破产清算申请权，但不宜享有重整申请权；因为它们依法定职责不能在重整程序中主动做出债权减免的让步，不能为重整做出实质贡献。

2016 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

A 公司因不能清偿到期债务，且明显缺乏清偿能力，主动向人民法院申请破产。2016 年 4 月 1 日，人民法院裁定受理 A 公司的破产申请，并指定某会计师事务所为管理人。

管理人在清理 A 公司资产的过程中发现，A 公司的股东甲于 2014 年 3 月认缴增资 200 万元，根据公司章程的规定，甲应于 2014 年 4 月至 2017 年 4 月底，至多分 4 次缴足出资，每次不低于 50 万元。截至 2016 年 4 月 1 日，甲已经实缴 100 万元出资。2016 年 4 月 6 日，管理人要求甲缴纳剩余出资 100 万元，甲以其出资义务尚未到期为由拒绝。

2016 年 4 月 7 日，B 公司获悉 A 公司申请破产的消息后，要求取回其委托 A 公司加工定做的一套高档古典家具，由于 B 公司尚未支付加工费，管理人以此为由拒绝其取回家具。

2016 年 4 月 11 日，C 公司申报债权。管理人认为，C 公司所主张的对 A 公司的 50 万元债权，未得到 A 公司原负责人的认可，故以该债权有争议为由拒绝将之编入债权登记表。C 公司对此提出异议，管理人研究后提出如下处理方案：先将 C 公司主张的债权列入债权登记表，交由第一次债权人会议核查是否成立，但 C 公司不得参加第一次债权人会议。

债权申报工作结束后，管理人指定本所一名资深注册会计师担任债权人会议主席。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 甲拒绝缴纳剩余 100 万元出资的理由是否成立？
- (2) 管理人拒绝 B 公司取回家具的理由是否成立？
- (3) 管理人拒绝将 C 公司主张的债权编入债权登记表的理由是否成立？
- (4) 管理人拒绝 C 公司参加第一次债权人会议是否符合企业破产法律制度的规定？
- (5) 管理人指定本所注册会计师为债权人会议主席是否符合企业破产法律制度的规定？

【答案】

(1) 甲拒绝缴纳剩余 100 万元出资的理由不成立。根据规定，人民法院受理破产申请后，债务人的出资人尚未完全履行出资义务的，管理人应当要求该出资人缴纳所认缴的出资，而不受出资期限的限制。

(2) 管理人拒绝 B 公司取回家具的理由成立。根据规定，权利人行使取回权时未依法向管理人支付相关的加工费等费用，管理人拒绝其取回相关财产的，人民法院应予以支持。



(3)管理人拒绝将C公司主张的债权编入债权登记表的理由不成立。根据规定,管理人必须将申报的债权全部登记在债权登记表上,不允许以其认为债权超过诉讼时效或者不能成立等为由拒绝编入债权登记表。

(4)管理人拒绝C公司参加第一次债权人会议不符合规定。根据规定,凡是申报债权者均有权参加第一次债权人会议,有权参加对其债权的核查、确认活动,并可依法提出异议。

(5)管理人指定本所注册会计师为债权人会议主席不符合规定。根据规定,债权人会议主席由人民法院在有完全表决权的债权人中指定,管理人无权指定债权人会议主席。

2015年A卷

A公司因拖欠B公司债务被诉至人民法院并败诉,判决生效后,经人民法院强制执行,A公司仍无法完全清偿B公司债务。A公司的债权人C公司知悉该情况后,于2014年7月30日向人民法院提出对A公司的破产申请,A公司提出异议:第一,A公司账面资产仍大于负债;第二,C公司并未就其债权向A公司提出清偿要求,因此不能直接判断其债权能否获得清偿。人民法院驳回A公司的异议,于8月12日裁定受理破产申请。

管理人接管A公司后,在清理债权债务过程中发现如下事项。

(1)2013年6月,D公司向甲银行借款80万元,借期1年,A公司以其设备为D公司的借款提供抵押担保,并办理了抵押登记。借款到期后,D公司未能偿还,经A公司、D公司和甲银行协商,A公司用于抵押的设备依法变现,所得价款全部用于偿还借款本息,但尚有14万元未能清偿。

(2)2013年9月,A公司向乙银行借款50万元,借期6个月,E公司为此提供保证担保。2014年2月2日,A公司提前偿还借款。

(3)2013年11月,F公司向A公司订购一批汽车零部件,合同价款30万元,A公司交货后,F公司一直未付款,获悉人民法院受理针对A公司的破产申请后,F公司以30万元的价格受让了G公司对A公司的58万元债权,之后,F公司向管理人主张以其受让G公司的债权抵销所欠A公司的债务。

根据上述内容,分别回答下列问题,并说明理由。

- (1)A公司就破产申请提出的两项异议是否成立?
- (2)甲银行能否将尚未得到清偿的14万元向管理人申报破产债权?
- (3)对A公司提前偿还乙银行借款的行为,管理人是否有权请求人民法院予以撤销?
- (4)F公司向管理人提出以其受让G公司的债权抵销所欠A公司债务的主张是否成立?

【答案】

(1)A公司就破产申请提出的第一项异议不成立。根据企业破产法律制度的规定,债务人账面资产虽大于负债,但经人民法院强制执行仍无法清偿债务的,应当认定其明显缺乏清偿能力。

A公司就破产申请提出的第二项异议不成立。因为任何债务不能执行都说明债务人明



显缺乏清偿能力，故只要债务人的任何一个债权人经人民法院强制执行未能得到清偿，其每一个债权人就均有权申请其破产。

(2) 甲银行不能将尚未得到清偿的 14 万元向管理人申报破产债权。因为 A 公司仅为抵押人，并非借款人。作为抵押人，其仅在抵押物价值范围内向甲银行承担担保责任。

(3) 对 A 公司提前偿还乙银行借款的行为，管理人无权请求人民法院予以撤销。根据企业破产法律制度的规定，破产申请受理前 1 年内债务人提前清偿的未到期债务，在破产申请受理前已经到期，管理人请求撤销该清偿行为的，人民法院不予支持。

(4) F 公司向管理人提出以其受让 G 公司的债权抵销所欠 A 公司债务的主张不成立。根据企业破产法律制度的规定，债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人债权的，不得抵销。

2015 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

2014 年年底 A 公司已经开始出现破产原因，2015 年 6 月 8 日人民法院依法受理了 A 公司的破产申请，并指定了某律师事务所为管理人。

(1) 2015 年 2 月，B 公司委托 A 公司代为销售某产品，A 公司管理人将其归为 A 公司财产。

(2) 2015 年 3 月，A 公司运输车辆将董某撞伤，A 公司向董某支付了人身损害赔偿金 15 万元。

(3) 2015 年 4 月，A 公司向 C 公司购买了一批货物，双方约定分期付款，A 公司付清全部价款之后才能获得该批货物的所有权。A 公司已经支付了 90% 的货款。A 公司管理人决定继续履行该合同，但无正当理由拒绝支付剩余 10% 的货款。

(4) 2014 年 5 月，A 公司以其设备设定抵押向 D 银行借款 100 万元。A 公司管理人为该抵押物的管理、变现等付出了合理劳动。在确定管理人报酬时，A 公司管理人将该抵押物的价值计入了计酬基数，同时请求 D 银行支付实现抵押权的相应报酬。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) B 公司委托销售的财产是否属于 A 公司财产？

(2) A 公司管理人是否有权撤销支付给董某的人身损害赔偿金？

(3) C 公司能否取回该批货物？

(4) 在确定管理人报酬时，该抵押物的价值能否计入计酬基数？管理人请求 D 银行支付实现抵押权的相应报酬是否符合规定？

【答案】

(1) B 公司委托销售的财产不属于 A 公司财产。根据规定，债务人基于仓储、保管、承揽、代销、借用、寄存、租赁等合同或者其他法律关系占有、使用的他人财产，不属于债务人财产。



(2) A 公司管理人无权撤销支付给董某的人身损害赔偿金。根据规定，人民法院受理破产申请前 6 个月内，债务人支付的劳动报酬、人身损害赔偿金，管理人请求撤销的，人民法院不予支持。

(3) C 公司不能取回该批货物。根据规定，买受人管理人无正当理由未及时支付价款，给出卖人造成损害，出卖人依据《合同法》的相关规定主张取回标的物的，人民法院应予支持。但是，买受人已支付标的物总价款 75% 以上或者第三人善意取得标的物所有权或者其他物权的除外。在本题中，由于 A 公司已经支付了 90% 的货款，C 公司不能取回该批货物。

(4) 该抵押物的价值不能计入计酬基数。根据规定，人民法院应根据“债务人最终清偿的财产价值总额”，分段确定管理人报酬。担保权人优先受偿的担保物价值，不计入“债务人最终清偿的财产价值总额”。

管理人请求 D 银行支付实现抵押权的相应报酬符合规定。根据规定，管理人对担保物的维护、变现、交付等管理工作付出合理劳动的，有权向担保权人收取适当的报酬。

2014 年 A 卷

2014 年 5 月 5 日，因 A 公司未能偿还对 B 公司的到期债务，B 公司向人民法院提出对 A 公司进行破产清算的申请。

A 公司收到人民法院的通知后，于 5 月 9 日提出异议，认为本公司未达破产界限，理由是：第一，B 公司对 A 公司的债权由 C 公司提供连带保证，而 C 公司完全有能力代为清偿该笔债务；第二，尽管 A 公司暂时不能清偿所欠 B 公司债务，但其资产总额超过负债总额，不构成资不抵债。

经审查相关证据，人民法院发现：虽然 A 公司的账面资产总额超过负债总额，但其流动资金不足，实物资产大多不能立即变现，无法立即清偿到期债务。据此，人民法院于 5 月 16 日裁定受理 B 公司的破产申请，并指定了管理人。

在该破产案件中，有以下情况。

(1) 2014 年 4 月 14 日，人民法院受理了 D 公司诉 A 公司股东甲的债务纠纷案件。D 公司主张，因甲未缴纳出资，故应就 A 公司所欠 D 公司债务承担出资不实责任。该案尚未审结。

(2) A 公司于 2013 年 4 月 8 日向 E 信用社借款 200 万元，期限 1 年。A 公司以其所属厂房为该笔借款提供了抵押担保。2014 年 5 月 18 日，经管理人同意，A 公司向 E 信用社偿还了其所欠 200 万元借款本金及其利息。经查，A 公司用于抵押的厂房市场价值为 500 万元。有其他债权人提出，A 公司向 E 信用社的清偿行为属于破产申请受理后对个别债权人的债务清偿，故应认定为无效。

(3) 2014 年 6 月 2 日，F 公司向管理人提出，根据其与 A 公司之间的合同约定，由其提供原材料，委托 A 公司加工了一批产品，现合同到期，要求提货。据查，该批产品价值 50



万元，现存于 A 公司仓库，F 公司已于 2014 年 2 月支付了全部加工费 10 万元。管理人认为该批产品属于债务人财产，故不允许 F 公司提走。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) A 公司以 C 公司为其债务提供了连带保证且有能力代为清偿为由，对破产申请提出的异议是否成立？

(2) 人民法院以 A 公司现金不足，资产大多不能立即变现清偿债务为由，裁定受理破产申请，是否符合企业破产法律制度的规定？

(3) 对于 D 公司诉 A 公司股东甲的债务纠纷案，在程序上人民法院应如何处理？

(4) 有关债权人关于 A 公司向 E 信用社清偿行为无效的主张是否成立？

(5) F 公司是否有权提走其委托 A 公司加工的产品？

【答案】

(1) A 公司以 C 公司为其所欠 B 公司债务提供了连带保证且有能力代为清偿为由，对破产申请提出的异议不成立。根据企业破产法律制度的规定，对债务人丧失清偿能力，发生破产原因的认定，不以其他对其债务负有清偿义务者也丧失清偿能力、不能代为清偿为条件。

(2) 人民法院以 A 公司现金不足、实物资产大多不能变现清偿债务为由，裁定受理破产申请，符合企业破产法律制度的规定。A 公司已经出现不能清偿到期债务的事实；并且，虽然账面资产多于负债，但现金不足、资产无法变现，足以认定其明显缺乏清偿能力。

(3) 人民法院应当中止 D 公司与甲的债务纠纷案件的审理。根据企业破产法律制度的规定，破产申请受理前，债权人主张债务人的出资人直接向其承担出资不实责任的诉讼，破产申请受理时案件尚未审结的，人民法院应当中止审理。

(4) 有关债权人关于 A 公司向 E 信用社清偿行为无效的主张不成立。根据企业破产法律制度的规定，破产申请受理后，债务人对个别债权人的债务清偿无效。但是，债务人以其财产向债权人提供物权担保的，其在担保物市场价值内向债权人所做的债务清偿，不受上述限制。A 公司向 E 信用社清偿 200 万元本金及相应利息，而其抵押物的市价为 500 万元，符合上述规定。

(5) F 公司有权提走其委托 A 公司加工的产品。F 公司提供原材料、委托 A 公司加工产品的合同，属于承揽合同。根据企业破产法律制度的规定，债务人基于承揽合同关系占有的他人财产不应认定为债务人财产，故 F 公司可以行使取回权。

2014 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

2013 年 10 月 15 日，人民法院根据债权人申请受理了 A 公司破产清算案，并指定了管理人。在该破产案件中，存在以下情况。

(1) 根据 A 公司章程的规定，股东分两期缴纳出资，其中，第一期出资于 2011 年 2 月 1



日公司设立时缴纳，第二期出资于2014年2月28日前缴纳。B公司和C公司均为A公司创始股东，其中B公司按时缴纳了第一期出资，C公司尚未缴纳任何出资。管理人要求B公司和C公司补缴其各自认缴的出资，被两公司拒绝，两公司提出，公司章程规定的第二期出资的缴纳期限尚未到期，因此目前无须缴纳，C公司还主张，虽然其未按公司章程规定的期限缴纳第一期出资，但由于其未履行出资缴纳义务的行为已经超过2年的诉讼时效，故可不再缴纳。

(2)2013年1月起，A公司出现破产原因，但公司董事、监事和高级管理人员仍然领取了绩效奖金。2013年4月起，A公司普遍拖欠职工工资，但公司董事、监事和高级管理人员仍然领取工资。

(3)2013年9月，A公司向D公司订购一台设备，根据双方合同的约定，A公司向D公司支付了30%的货款，D公司将该设备向A公司发运。获悉人民法院受理A公司破产案件后，D公司立即向A公司主张取回在途中的设备，并通知承运人中止运输、返回货物。但因承运人的原因，未能取回设备。2013年10月17日，管理人收到设备。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1)B、C两公司关于A公司章程规定的第二期出资的缴纳期限尚未届至，目前无须缴纳的主张是否成立？

(2)C公司关于其未履行出资缴纳义务已经超过诉讼时效，可不再缴纳出资的主张是否成立？

(3)对于A公司董事、监事和高级管理人员在公司发生破产原因后领取绩效奖金及在普遍拖欠职工工资的情况下领取工资的行为，管理人应分别如何处理？

(4)管理人收到设备后，D公司还能否向管理人主张出卖人取回权？

【答案】

(1)B、C两公司的主张不成立。根据规定，管理人代表债务人提起诉讼，主张出资人向债务人依法缴付未履行的出资或者返还抽逃的出资本息，出资人以认缴出资尚未届至公司章程规定的缴纳期限为由抗辩的，人民法院不予支持。

(2)C公司的主张不成立。根据规定，管理人代表债务人提起诉讼，主张出资人向债务人依法缴付未履行的出资或者返还抽逃的出资本息，出资人以违反出资义务已经超过诉讼时效为由抗辩的，人民法院不予支持。

(3)人民法院应当认定为非正常收入，管理人可以要求返还。具体为：

①债务人的董事、监事和高级管理人员因返还“绩效奖金”形成的债权，可以作为“普通破产债权”清偿。

②因返还“普遍拖欠职工工资情况下获取的工资性收入”形成的债权，按照该企业职工平均工资计算的部分作为“拖欠职工工资”清偿；高出该企业职工平均工资计算的部分，可以作为“普通破产债权”清偿。

(4)D公司可以向管理人主张出卖人取回权。根据规定，出卖人通知承运人或者实际占有人中止运输、返还货物、变更到达地，或者将货物交给其他收货人等方式，对在运输中



的标的物主张了取回权但未能实现，或者在货物未达管理人前已向管理人主张取回在途中的标的物，在买卖标的物到达管理人后，出卖人向管理人主张取回的，管理人应予准许。

2013 年 A 卷

自 2012 年初以来，A 公司出现不能清偿到期债务，且资产不足以清偿全部债务的情况，2012 年 12 月 17 日，人民法院经审查裁定受理了 A 公司的破产申请，并指定了管理人。在该破产案件中，存在下述情况。

(1) 2011 年 10 月 8 日，B 公司向 C 银行借款 1000 万元，期限 1 年。A 公司以所属机器设备为 B 公司该笔借款提供了抵押担保，并办理了抵押登记，B 公司到期未偿还 C 银行的借款。C 银行将上述抵押物拍卖得款 900 万元，将不足清偿的 150 万元借款本息向管理人申报了债权。

(2) 2012 年 7 月，A 公司向 D 公司租用机床一台，租期 1 年，租金已一次性付清。2012 年 11 月，A 公司以 50 万元的市场价格将机床售与 E 公司，双方已交货、付款。E 公司对 A 公司无处分权的事实并不知情。D 公司获悉机床已被 A 公司卖给 E 公司后，要求 E 公司返还机床，遭 E 公司拒绝。

(3) 2009 年 1 月，A 公司与 F 公司签订房屋租赁合同，将所属 500 平方米的门面房出租给 F 公司用作超市经营，租期 5 年，每年 1 月底前支付当年租金，F 公司一直正常缴纳租金。2013 年 2 月，管理人通知 F 公司解除该房屋租赁合同，但 F 公司表示反对。

(4) 2011 年 10 月，A 公司欠刘某专利转让费 29 万元到期未付。2012 年 12 月 20 日，刘某将该债权以 15 万元的价格转让给 G 公司。G 公司现提出，以该债权与其所欠 A 公司的 30 万元货款在相同金额范围内抵销。

(5) 2012 年 8 月 17 日，供电局向 A 公司发出欠缴电费催收通知书，要求 A 公司一周内补缴拖欠电费 20 万元，否则将对其生产区停止供电，A 公司于 8 月 22 日向供电局补缴了全部拖欠电费。2013 年 2 月，管理人主张撤销 A 公司向供电局补缴电费的行为。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) C 银行以抵押物拍卖款不足清偿的 150 万元借款本息向管理人申报债权的行为，是否符合企业破产法律制度的规定？

(2) E 公司是否有权拒绝 D 公司返还机床的请求？如果 E 公司拒绝了 D 公司返还机床的请求，D 公司因财产损失形成的债权，能否向管理人申报普通破产债权？

(3) 管理人是否有权解除 A 公司与 F 公司之间的房屋租赁合同？

(4) G 公司关于债务抵销的主张是否成立？

(5) 管理人是否有权撤销 A 公司向供电局补缴电费的行为？

【答案】

(1) C 银行以抵押物拍卖款不足清偿的 150 万元借款本息向管理人申报债权的行为，不符合企业破产法律制度的规定。由于 A 公司是为 B 公司所欠 C 银行借款提供的抵押担保，A 公司并非主债务人，故在抵押物价款不足以清偿担保债额时，余债不能作为破产债



权向 A 公司要求清偿。(或答: A 公司仅就提供的抵押物对 B 公司债务承担责任。)

(2) E 公司有权拒绝向 D 公司返还机床。A 公司系以市场价格向 E 公司转让机床并已交付,且 E 公司对 A 公司对该机床无处分权的事实并不知情,因此, E 公司已善意取得机床所有权, D 公司的机床取回权消灭。D 公司可以向管理人申报债权,取回权消灭后, D 公司只能以机床的物价即损失额作为破产债权要求清偿。

(3) 管理人无权解除 A 公司与 F 公司之间的房屋租赁合同。 对于破产申请受理前成立而债务人和对方当事人均未履行完毕的合同,管理人应以保障债权人权益最大化为原则,决定解除还是继续履行,但是,对于债务人对外出租不动产的合同,管理人不得任意解除。

(4) G 公司关于债务抵消的主张不成立。根据企业破产法律制度的规定, 债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的,不得抵消。

(5) 管理人无权撤销 A 公司向供电局补缴电费的行为。根据破产法律制度的规定, 人民法院受理破产申请前 6 个月内,债务人在出现破产原因的情形下,仍对个别债权人进行清偿的,管理人有权请求人民法院予以撤销,但是,个别清偿使债务人财产受益的除外。债务人清偿欠缴电费,是为了维系企业的生产经营,可使债务人受益,因此,不得撤销。

2013 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理,非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

天翼股份是一家在上海证券交易所上市的股份有限公司,注册资本为 2 亿元,地王集团为持有其 46% 股份的控股股东。张某受地王集团委派任天翼股份董事长,李某任总经理。

2012 年 6 月 5 日,天翼股份因连续两年亏损,受到交易所退市风险警示。7 月 1 日,债权人甲公司以天翼股份不能清偿其到期债务且明显缺乏清偿能力为由,向人民法院提出破产申请。7 月 11 日,天翼股份就此向人民法院提出异议称:本公司虽然暂时因流动资金不足无法立即清偿甲公司债务,但公司净资产仍为正值,并未出现资不抵债。

7 月 20 日,人民法院裁定驳回天翼股份的异议,受理了破产申请,并指定乙会计师事务所为管理人,同时发出通知和公告,要求债权人在 8 月 30 日之前申报债权。

管理人经调查确认,截至 8 月 30 日,天翼股份总资产 2 亿元,申报债权总额 1.9 亿元。

9 月 2 日,地王集团向人民法院提出对天翼股份进行破产重整的申请,人民法院经过审查后裁定天翼股份重整,并予以公告。经天翼股份申请,人民法院宣布,在重整期间由李某带领其管理团队在管理人的监督下负责管理天翼股份的生产经营事务。9 月 10 日,担保债权人丙公司要求行使到期担保权,被李某拒绝。

10 月 20 日,天翼股份向人民法院提交重整计划草案,要点包括:(1)天翼股份所有股东将各自持有股份的 64% 转让给重组方丁公司;(2)天翼股份向丁公司定向增发 1 亿股,丁公司将其全资持有的戊公司的全部股权转让给天翼股份。经评估,戊公司全部股权价值为 3 亿元,上一年度因能源价格下跌而亏损。该项交易完成后,丁公司将持有天翼股份 76% 的股份。

11 月 10 日,审理天翼股份破产重整案的人民法院通过最高人民法院将重整计划草案

及相关材料送中国证监会会商。中国证监会并购重组专家咨询委员会研究后认为：天翼股份拟受让的资产不符合规定的条件，且重组后天翼股份将不符合股票上市条件，故出具了否决意见。人民法院据此要求天翼股份重新提交重整计划草案。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 人民法院裁定驳回天翼股份对甲公司提出破产申请的异议，是否符合企业破产法律制度的规定？

(2) 在人民法院已经受理甲公司提出的破产申请的情况下，地王集团是否有权申请对天翼股份进行破产重整？

(3) 人民法院宣布在重整期间由李某继续负责天翼股份的生产经营管理是否符合企业破产法律制度的规定？

(4) 在重整期间，李某拒绝担保债权人丙公司行使担保债权是否符合企业破产法律制度的规定？

(5) 人民法院将重整计划草案通过最高人民法院送中国证监会会商，是否符合企业破产法律制度的规定？

(6) 中国证监会并购重组专家咨询委员会关于“重整计划草案中天翼股份拟受让的资产不符合规定”的说法是否成立？

(7) 中国证监会并购重组专家咨询委员会关于“重组后天翼股份将不符合股票上市条件”的说法是否成立？

【答案】

(1) 人民法院的裁定符合规定。根据规定，债务人账面资产虽大于负债，但因资金严重不足或者财产不能变现等原因，无法清偿债务的，人民法院应当认定其明显缺乏清偿能力。在本题中，天翼股份的异议不成立，人民法院的裁定符合规定。

(2) 地王集团有权申请对天翼股份进行破产重整。根据规定，债权人申请对债务人进行破产清算的，在人民法院受理破产申请后、宣告债务人破产前，债务人或者出资额占债务人注册资本 10% 以上的出资人，可以向人民法院申请重整。在本题中，地王集团持有天翼股份 46% 的股份，有权申请对天翼股份进行破产重整。

(3) 人民法院宣布在重整期间由李某继续负责天翼股份的生产经营管理符合规定。根据规定，经债务人申请，人民法院批准，债务人可以在管理人的监督下自行管理财产和营业事务。

(4) 李某拒绝担保债权人丙公司行使担保债权符合规定。根据规定，在重整期间，对债务人的特定财产享有的担保权暂停行使。

(5) 人民法院将重整计划草案通过最高人民法院送中国证监会会商符合规定。根据规定，上市公司重整计划草案涉及证券监管机构行政许可事项的，受理案件的人民法院应当通过最高人民法院，启动与中国证券监督管理委员会的会商机制。人民法院应当参考专家咨询意见，做出是否批准重整计划草案的裁定。

(6) 中国证监会并购重组专家咨询委员会的说法成立。根据规定，上市公司向收购人



及其关联人购买的资产总额(3亿元),占上市公司控制权发生变更的前一个会计年度经审计的合并财务会计报告期末资产总额(2亿元)的比例达到100%以上的,主板(含中小企业板)上市公司购买的资产对应的经营实体应当是股份有限公司或者有限责任公司,且符合《首发办法》规定的发行条件。在本题中,戊公司上一年度发生亏损,不符合“最近3个会计年度净利润均为正数且累计超过人民币3000万元”的首发条件。

(7)中国证监会并购重组专家咨询委员会的说法成立。根据规定,股票上市的条件之一,公开发行的股份达到公司股份总数的25%以上;公司股本总额超过人民币4亿元的,公开发行股份的比例为10%以上。在本题中,天翼股份的股本总额未超过4亿元,其公开发行的股份应达到公司股份总数的25%以上。而根据重整计划草案,重组后丁公司将持有天翼股份76%的股份,这将导致天翼股份不符合股票上市条件。

2012年A卷

2011年10月,A公司法定代表人突然出走,不知去向。A公司内部管理因此陷入混乱。2012年1月,A公司所欠B公司工程款200万元债务到期,B公司要求还款,A公司因无人理事而未予回应。B公司遂于2012年2月10日向人民法院申请A公司破产。

A公司向人民法院提出异议,称该公司不能偿还B公司债务的主要原因是法定代表人至今下落不明,公司无人管理,而非资不抵债,并提出证据证明其账面资产尚大于负债。2月27日,人民法院裁定驳回A公司的异议。同日,人民法院裁定受理B公司提出的A公司破产申请,指定破产管理人,并公告通知债权人申报债权。

管理人在清理A公司债权债务过程中,发现如下事实:

(1)2011年7月1日,C公司向银行借款50万元,期限1年,A公司为该笔借款提供了一般保证担保。截至破产申请受理之日,C公司尚欠银行借款本息40万元。银行已向A公司的管理人申报该40万元担保债权。

(2)2011年8月3日,D公司向A公司购买了一批塑料薄膜,尚欠15万元货款未付。A公司长期租用E公司仓库,至破产申请受理日,已拖欠E公司租金13万元。2012年3月5日,D公司以5万元对价,受让E公司对A公司的租金债权。D公司已向管理人主张以该租金债权抵销所欠A公司15万元货款中的13万元。

(3)2011年9月30日,A公司与F公司签订了一份买卖合同。合同约定:A公司向F公司订购一台设备,2012年3月上旬交货;卖方送货上门,货到付款。2012年2月25日,F公司将设备发运。F公司于2月29日获悉A公司破产案已被人民法院受理后,立即通知管理人,要求取回在途设备。3月1日,设备到达A公司。

在债权人会议对债权申报进行核查时,债权人甲提出,A公司对银行的保证债务尚未到期,故银行无权进行债权申报。债权人乙提出,A公司作为一般保证人,对银行享有先诉抗辩权,银行尚未通过诉讼或仲裁向C公司求偿,故不得进行债权申报。

债权人丙认为,D公司无权以受让的租金债权抵销所欠A公司货款。债权人丁认为,设



备已交付，其所有权已由 F 公司转移给 A 公司，构成破产财产的一部分，故 F 公司无权取回。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 人民法院驳回 A 公司异议并裁定受理破产申请的法律依据何在？
- (2) 债权人甲主张银行无权申报债权的理由是否成立？
- (3) 债权人乙关于 A 公司对银行享有先诉抗辩权的主张是否成立？
- (4) 债权人丙关于 D 公司无权进行债务抵销的主张是否成立？
- (5) 债权人丁关于 F 公司无权取回设备的主张是否成立？

【答案】

(1) 企业法人的破产原因是不能清偿到期债务，并且资产不足以清偿全部债务或者明显缺乏清偿能力。债务人账面资产虽大于负债，但法定代表人下落不明且无其他人员负责管理财产，无法清偿债务的，人民法院应当认定债务人明显缺乏清偿能力。

(2) 债权人甲关于银行无权申报债权的理由不成立。根据规定，人民法院受理保证人破产案件，保证债务尚未到期的，可将未到期之保证责任视为已到期，提前予以清偿。因此，银行有权就未到期的保证债权进行申报。

(3) 债权人乙关于 A 公司对银行享有先诉抗辩权的主张不成立。根据规定，一般保证人破产的，不得行使先诉抗辩权。

(4) 债权人丙关于 D 公司无权进行债务抵销的主张成立。根据规定，债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的，不得抵销。

(5) 债权人丁关于 F 公司无权取回设备的主张不成立。根据规定，人民法院受理破产申请时，出卖人已将买卖标的物向作为买受人的债务人发运，债务人尚未收到且未付清全部价款的，出卖人可以取回在运途中的标的物。

2012 年 B 卷

2009 年 3 月 1 日，甲房地产公司(简称甲公司)与乙建筑公司(简称乙公司)签订一份建筑工程承包合同，约定由乙公司承建甲公司开发的景明写字楼项目，工程价款 5000 万元，工期 14 个月。工程将要竣工时，甲公司因资金短缺，无力继续提供约定由其提供的部分建筑材料。

鉴于双方的长期合作关系，乙公司遂以自有资金 500 万元购买部分建筑材料用于该工程，工程如期完成。对于乙公司的垫资，双方未作任何约定。工程竣工验收后，甲公司支付了 3000 万元工程款，剩余 2000 万元工程款及乙公司垫付的 500 万元建筑材料款尚未支付。

2010 年 6 月 22 日，甲公司为投资其他房地产项目，以景明写字楼作抵押，向丙银行借款 2.5 亿元，同时办理了抵押登记。该借款到期后，甲公司因资金周转困难，未能全部偿还，尚欠丙银行借款本金 2 亿元。

2010 年，乙公司开始涉足房地产开发业务，并于 7 月 12 日以 2.3 亿元的价格，从丁房地产公司(简称丁公司)处受让一块建设用地使用权，用于建设西山公寓住宅项目。乙公司在取得该块土地使用权时，向丁公司支付了 1.3 亿元土地转让金。根据双方约定，剩余 1



亿元转让金应于2011年5月31日前支付完毕。同时，甲公司以景明写字楼作抵押，为乙公司所欠丁公司的1亿元土地转让金提供担保，双方亦办理了抵押登记。

西山公寓项目竣工后，因市场低迷而滞销。为缓解困境，乙公司于2011年6月8日，以西山公寓作抵押，从戊银行处获得一笔借款，并办理了抵押登记。双方约定，一旦乙公司连续3个月不能偿还借款利息，戊银行即可行使抵押权。

2011年10月29日，吴某以110万元的价格购买了西山公寓住房一套，并一次性付清了房款。但乙公司未将该房屋已设定抵押的事实告知吴某。

甲公司因不能清偿到期债务，于2011年12月27日被人民法院裁定进入破产程序。在申报破产债权时，乙公司就其2000万元的工程余款和500万元的垫资款、丙银行就甲公司尚未偿还的2亿元借款本息、丁公司就其1亿元土地转让金，均主张以景明写字楼拍卖所得价款全额优先受偿。景明写字楼拍卖所得价款为2.7亿元。

鉴于乙公司停止偿还借款利息已超过3个月，2012年3月20日，戊银行行使对西山公寓的抵押权，申请人民法院拍卖西山公寓。至此，吴某方知其所购商品房已被设定抵押，遂主张解除房屋买卖合同，要求乙公司返还110万元购房款并赔偿损失，此外，还要求乙公司另行支付110万元惩罚性赔偿金。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 甲公司所欠乙公司的2000万元工程余款能否从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿？

(2) 甲公司所欠乙公司的500万元垫资款能否从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿？

(3) 甲公司所欠丙银行的2亿元借款本息能否从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿？

(4) 由甲公司担保的乙公司所欠丁公司1亿元土地转让金能否从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿？

(5) 吴某是否有权解除与乙公司的商品房买卖合同？

(6) 吴某是否有权要求乙公司返还110万元房款并赔偿损失？

(7) 吴某是否有权要求乙公司支付110万元惩罚性赔偿金？

【答案】

(1) 甲公司所欠乙公司的2000万元工程余款不能从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿。根据规定，建筑工程款就该工程折价或拍卖的价款优于抵押权和其他债权优先受偿。但是，该优先受偿权应当在建设工程竣工之日或约定竣工之日起6个月内行使。在本题中，乙公司主张优先受偿权时，距竣工之日已超过6个月，故不再享有优先权。

(2) 甲公司所欠乙公司的500万元垫资款不能从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿。根据规定，承包人的工程垫资，若当事人没有约定的，按照工程欠款处理，可就该工程折价或拍卖的价款优于抵押权和其他债权优先受偿。在本题中，乙公司主张权利时，距竣工之日已超过6个月，故不再享有优先权。

(3) 甲公司所欠丙银行的2亿元借款本息能够从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先



受偿。根据规定，有抵押担保的债权人有权就抵押物的拍卖所得优先于普通破产债权人受偿。此外，同一物上并存数个抵押权的，登记在前的抵押权优先于登记在后的抵押权。在本题中，丙银行的抵押权顺位优先于丁公司，故应从拍卖款中优先得到全部2亿元的清偿。

(4) 乙公司所欠丁公司的1亿元土地转让金不能从景明写字楼拍卖所得价款中全额优先受偿，只能部分优先受偿。根据规定，有抵押担保的债权人有权就抵押物的拍卖所得优先于普通破产债权人受偿。此外，同一物上并存数个抵押权的，登记在前的抵押权优先于登记在后的抵押权。

在本题中，丁公司的抵押权顺位低于丙银行，故应在丙银行的债权得到满足后，就剩余拍卖款优先受偿。拍卖款为2.7亿元，全额偿还丙银行的2亿元后，剩下7000万元用于优先清偿丁公司的土地转让金。

(5) 吴某有权解除与乙公司的商品房买卖合同。根据规定，若出卖人故意隐瞒所售房屋已经抵押的事实，买受人有权解除合同。

(6) 吴某有权要求乙公司返还110万元房款并赔偿损失。根据规定，合同解除后，当事人有权要求恢复原状(返还购房款)，并有权要求造成损失的一方赔偿损失。

(7) 吴某有权要求乙公司支付110万元惩罚性赔偿金。根据规定，若出卖人故意隐瞒所售房屋已经抵押的事实，买受人可以在解除合同并赔偿损失的前提下，要求出卖人承担不超过已付房款一倍的惩罚性赔偿金。在本题中，吴某已支付全部房款，故可要求乙公司支付110万元惩罚性赔偿金。

专题二 票据法律制度

知识点	17AB	16AB	15AB	14A	14B	13A	13B	12AB
票据种类								
票据特征								
票据权利								
票据权利取得	√		√√√	√√√	√	√√	√	
票据权利瑕疵	√√				√√	√√√	√√√	
票据抗辩		√√√			√			√√
出票								
背书			√		√		√	√
承兑								
保证	√	√√						√√
质押								
挂失止付、公示催告				√				

2017 年 A/B 卷

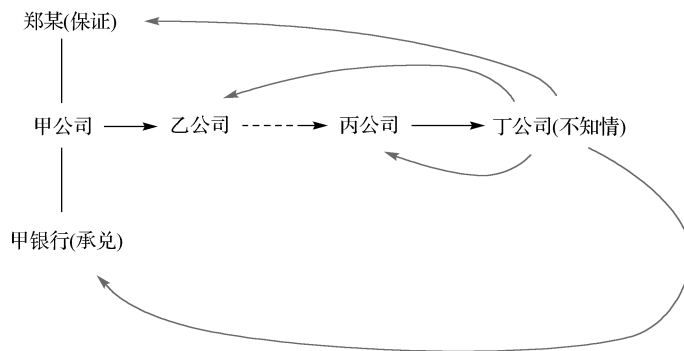
甲公司为支付货款，向乙公司签发一张以 A 银行为承兑人、金额为 100 万元的银行承兑汇票。A 银行作为承兑人在汇票票面上签章。甲公司的股东郑某在汇票上以乙公司为被保证人，进行了票据保证的记载并签章。甲公司将汇票交付给乙公司工作人员孙某。

孙某将该汇票交回乙公司后，利用公司财务管理制度的疏漏，将汇票暗中取出，并伪造乙公司财务专用章和法定代表人名章，将汇票背书转让给与其相互串通的丙公司。丙公司随即将该汇票背书转让给丁公司，用于支付房屋租金。丁公司对于孙某伪造汇票之事不知情。

丁公司于汇票到期日向 A 银行提示付款。A 银行在审核过程中发现汇票上的乙公司签章系伪造，故拒绝付款。丁公司遂向丙公司、乙公司和郑某追索，均遭拒绝。后丁公司知悉孙某伪造汇票之事，遂向其追索，亦遭拒绝。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 丁公司能否因丙公司的背书转让行为而取得票据权利？
- (2) 乙公司是否应当向丁公司承担票据责任？
- (3) 郑某是否应当向丁公司承担票据责任？
- (4) 孙某是否应当向丁公司承担票据责任？



2017 年 A/B 卷

【答案】

(1) 丁公司能够因丙公司的背书转让行为而取得票据权利。根据票据法律制度的规定，虽然丙公司系恶意取得汇票，不是票据权利人，但是丁公司善意且无重大过失，且给付了相应对价，故可以取得票据权利。

(2) 乙公司不应向丁公司承担票据责任。根据票据法律制度的规定，承担票据责任以在票据上签章为前提。乙公司在汇票上的签章系伪造，实际上并未在汇票上签章，故不应承担票据责任。

(3) 郑某应当向丁公司承担票据责任。虽然汇票上的乙公司签章系伪造，但作为善意第三人的丁公司并未因此丧失票据权利，郑某在汇票上进行了票据保证的记载并签章，故应当对丁公司承担票据责任。

(4) 孙某不应向丁公司承担票据责任。孙某虽然伪造了乙公司的签章，但并未以自己的名义在汇票上签章，故不承担票据责任。

2016 年 A/B 卷

2016 年 3 月 1 日，为支付工程款项，A 公司向 B 公司签发一张以甲银行为承兑人、金额为 150 万元的银行承兑汇票，汇票到期日为 2016 年 9 月 1 日，甲银行作为承兑人在汇票票面上签章。

4 月 1 日，B 公司将该汇票背书转让给 C 公司，用于支付买卖合同价款。后因 C 公司向 B 公司出售的合同项下货物存在严重质量问题，双方发生纠纷。

5 月 1 日，C 公司为支付广告费，将该汇票背书转让给 D 公司。D 公司负责人知悉 B、C 公司之间合同纠纷的详情，对该汇票产生疑虑，遂要求 C 公司的关联企业 E 公司与 D 公司签订了一份保证合同。保证合同约定，E 公司就 C 公司对 D 公司承担的票据责任提供连带责任保证。但 E 公司未在汇票上记载有关保证事项，亦未签章。

6 月 1 日，D 公司将该汇票背书转让给 F 公司，以偿还所欠 F 公司的租金。

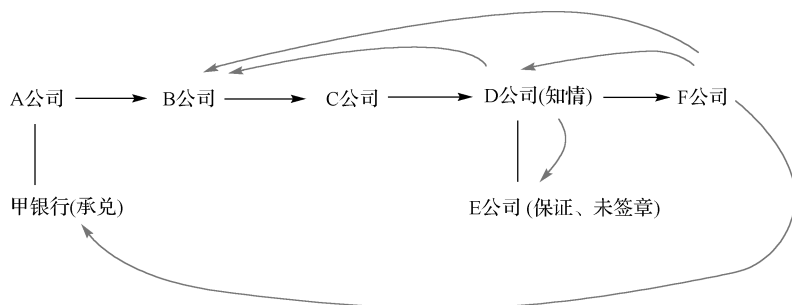
9 月 2 日，F 公司持该汇票向甲银行提示付款，甲银行以 A 公司资信状况不佳、账户余额不足为由拒付。



F公司遂向B、D公司追索。B公司以C公司违反买卖合同为由，对F公司的追索予以拒绝，D公司向F公司承担票据责任后，分别向B、E公司追索，B公司仍以C公司违反买卖合同为由，对D公司的追索予以拒绝，E公司亦拒绝。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 甲银行的拒付理由是否成立？
- (2) B公司拒绝F公司追索的理由是否成立？
- (3) B公司拒绝D公司追索的理由是否成立？
- (4) D公司能否要求E公司承担票据责任？能否依保证合同要求E公司承担保证责任？



2016年A/B卷

【答案】

(1) 甲银行的拒付理由不成立。根据票据法律制度的规定，付款人承兑汇票后，应当承担到期付款的责任。

(2) B公司拒绝F公司追索的理由不成立。根据票据法律制度的规定，票据债务人不得以自己与持票人的前手之间的抗辩事由对抗持票人。

(3) B公司拒绝D公司追索的理由成立。根据票据法律制度的规定，票据债务人不得以自己与持票人的前手之间的抗辩事由对抗持票人，但持票人明知存在抗辩事由而取得票据的除外。（或答：D公司明知C公司的违约事实，却仍然接受汇票，故B公司可以基于该抗辩事由拒绝向其承担票据责任。）

(4) D公司不能要求E公司承担票据责任。根据票据法律制度的规定，票据保证必须在票据上记载有关事项，才能发生票据保证的效力。E公司未在汇票上记载有关保证事项，亦未签章，其行为不构成票据保证，故D公司不能要求其承担票据责任。

D公司可以依保证合同要求E公司承担保证责任。尽管E公司不存在票据上的保证责任，但其与D公司签订了保证合同，适用担保法有关保证责任的规定。作为连带保证人，在C公司不履行债务时，E公司应当承担保证责任。

2015年A/B卷

2015年2月1日，为支付货款，A公司向B公司签发一张以X银行为承兑人、金额为

80 万元、到期日为 2015 年 8 月 1 日的承兑汇票。汇票到期日为 2015 年 8 月 1 日。X 银行作为承兑人在汇票票面上签章。

3 月 1 日，B 公司因急需现金，将该汇票背书转让给 C 公司，C 公司向 B 公司支付现金 75 万元。

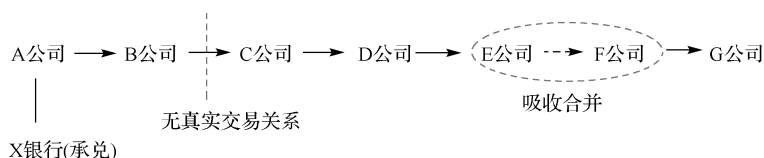
4 月 1 日，C 公司将该汇票背书转让给 D 公司，以支付房屋租金。D 公司对 B 公司与 C 公司之间的票据买卖事实不知。D 公司将该票据背书转让给 E 公司，用于支付装修工程款，并在汇票上注明：“本票据转让于工程验收合格后生效。”后 E 公司施工的装修工程存在严重的质量问题未能通过验收。

5 月，E 公司被 F 公司吸收合并，E 公司办理了工商注销登记。6 月 1 日，F 公司为支付材料款将该汇票背书转让给 G 公司。

8 月 3 日，G 公司向 X 银行提示付款，X 银行以背书不连续为由拒绝支付。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) C 公司能否因 B 公司的背书转让行为而取得票据权利？
- (2) D 公司能否因 C 公司的背书转让行为而取得票据权利？
- (3) 在装修工程未验收合格的情况下，D 公司对 E 公司的背书转让行为是否生效？
- (4) 在 X 银行拒绝付款时，G 公司应如何证明其是票据权利人？



2015 年 A/B 卷

【答案】

(1) C 公司不能因 B 公司的背书转让行为而取得票据权利。根据票据法律制度的规定，票据的转让应当具有真实的交易关系。B、C 公司之间是票据权利买卖关系，不属于票据法所规定的真实交易关系。

(2) D 公司能够因 C 公司的背书转让行为而取得票据权利。根据票据法律制度的规定，C 公司进行背书时虽然不是票据权利人，但是 D 公司善意且无重大过失，并支付了相应对价，因此可以取得票据权利。

(3) D 公司对 E 公司的背书转让生效。根据票据法律制度的规定，背书时附有条件的，所附条件不影响背书行为的效力。（或答：背书时附有条件的，所附条件不具有汇票上的效力。）

(4) G 公司应向 X 银行提出证据证明 F 公司吸收合并 E 公司，其从 F 公司合法获得票据权利。

2014 年 A 卷

甲系 A 公司业务员，负责 A 公司与 B 公司的业务往来事宜。2014 年 2 月，甲离职，但 A 公司并未将这一情况通知 B 公司。2014 年 3 月 3 日，甲仍以 A 公司业务员的名义到 B 公



司购货，并向 B 公司交付了一张出票人为 A 公司、金额为 30 万元的支票，用于支付货款，但未在支票上记载收款人名称。之后，甲提走货物。后查明，支票上所盖 A 公司公章及其法定代表人人名章均系甲伪造。

B 公司于 2 月 20 日与公益机构 C 基金会签订书面协议，约定捐赠 30 万元用于救灾。3 月 4 日，B 公司将该支票交付 C 基金会，但未在支票上作任何记载。

3 月 5 日，C 基金会为支付向 D 公司购买救灾物品的货款，将自己记载为收款人后，将支票背书转让给 D 公司。

3 月 6 日，D 公司将该支票背书转让给 E 公司，用于购买生产原料。后发现，E 公司向 D 公司出售的原料存在严重质量问题。

3 月 10 日，E 公司将支票背书转让给 F 大学，用于设立奖学金。

3 月 11 日，F 大学向支票所记载的付款银行请求付款时，银行发现支票上 A 公司及其法定代表人的签章、印章系伪造，遂拒绝付款。

F 大学先后向 D、E 公司进行追索，均遭拒绝。后 F 大学又向 C 基金会追索，C 基金会向 F 大学承担票据责任后，分别向 B 公司和 A 公司追索，均遭拒绝。

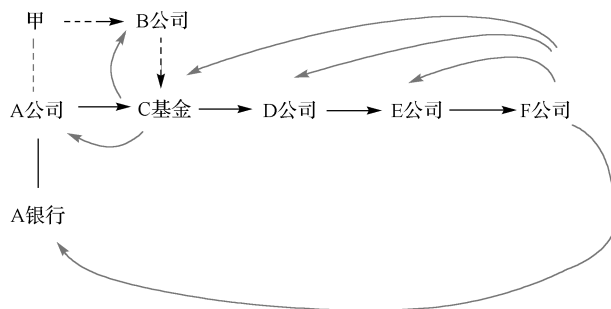
根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) D 公司是否有权拒绝 F 大学的追索？

(2) C 基金会向 F 大学承担票据责任后，是否有权向 B 公司进行追索？是否有权要求 B 公司继续履行赠与义务？

(3) C 基金会是否有权向 A 公司追索？

(4) C 基金会是否有权向甲追索？



2014 年 B 卷

【答案】

(1) D 公司有权拒绝 F 大学的追索请求。根据票据法律制度的规定，因税收、继承、赠与等依法无偿取得票据的，其票据权利不得优于其前手；票据债务人可以对不履行约定义务的与自己有直接债权债务关系的持票人进行抗辩。（E 公司向 D 公司出售的原料存在严重质量问题，构成违约，D 公司可以据此对 E 公司进行抗辩，而 F 大学是无偿取得票据，其票据权利不得优于其前手 E 公司。）

(2) C 基金会向 F 大学承担票据责任后，无权向 B 公司追索。根据票据法律制度的规定，B 公司未在票据上签章，不是票据债务人，故不应承担票据责任。 C 基金会有权要求 B

公司继续履行赠与义务。根据合同法律制度的规定，B、C 双方的赠与合同具有社会公益性质，B 公司不得撤销，C 基金会有权要求其继续履行。

(3) C 基金会无权向 A 公司追索。由于 A 公司及其财务负责人的签章系伪造，故 A 公司不应承担票据责任。

(4) C 基金会无权向甲追索。由于甲并未以自己的名义在票据上签章，故不承担票据责任。

2014 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

2013 年 3 月 2 日，甲公司为支付货款，向乙公司签发一张票面金额为 40 万元的银行承兑汇票，承兑银行 A 银行已经签章，票据到期日为 2013 年 9 月 2 日。

2013 年 4 月 28 日，乙公司为支付货款，拟将该汇票背书转让给丙公司，遂在背书人签章一栏签章背书，但未填写被背书人名称，亦未交付。

2013 年 5 月 1 日，乙公司财务人员王某利用工作之便，盗走存放于公司保险柜中的该汇票，乙公司未能及时发觉。

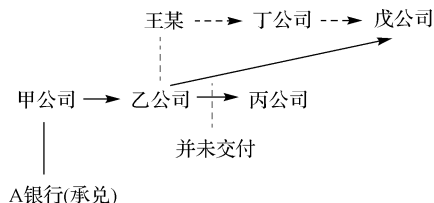
王某盗取汇票后，未在汇票上进行任何记载即直接交付给丁公司，换取现金。2013 年 5 月 18 日，丁公司将该空白背书汇票交付给戊公司，用以支付所欠货款，丁公司和戊公司当时对王某盗取汇票一事均不知情，戊公司对于该汇票系丁公司以现金自王某处换取一事也不知情。戊公司在汇票被背书人栏内补记了自己的名称。

2013 年 5 月 20 日，乙公司发现汇票被盗，遂于当日向公安机关报案，并向人民法院申请公示催告，人民法院于 2013 年 5 月 21 日发出公告，公告期间，无人申报票据权利，但因律师工作失误，乙公司未向人民法院申请做出除权判决，法院遂于 2013 年 8 月 25 日裁定终结公示催告程序。

2013 年 9 月 5 日，戊公司向承兑人 A 银行提示付款，A 银行按照汇票金额向戊公司支付了款项。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 王某是否取得票据权利？
- (2) 丁公司是否取得票据权利？
- (3) 戊公司是否取得票据权利？
- (4) A 银行的付款行为是否正当？



2014 年 A 卷

**【答案】**

(1) 王某不能取得票据权利。根据规定，因欺诈、偷盗、胁迫、恶意或者重大过失而取得票据的，不得享有票据权利。在本题中，王某系偷盗取得票据，不享有票据权利。

(2) 丁公司不能取得票据权利。根据规定，票据转让行为应当具有真实的交易关系，否则无效。本题中，丁公司系从王某处买卖票据，两者之间没有真实的交易关系，丁公司不能取得票据权利。

(3) 戊公司能够取得票据权利。根据规定，虽然王某与丁公司之间的汇票转让行为无效，丁公司未取得票据权利，但戊公司善意且无重大过失，并支付了相应对价，因此可以善意取得票据权利。此外，持票人(戊公司)在票据被背书人栏内记载自己的名称与背书人记载具有同等的法律效力。

(4) A 银行的付款行为正当。根据规定，乙公司未申请人民法院做出除权判决，人民法院终结公示催告程序后，票据权利恢复正常。因此，当持票人在法定期限内提示付款时，承兑人 A 银行必须当日足额付款。

2013 年 A 卷

A 公司以 30 万元的价格向 B 公司订购一台机床，根据合同约定，A 公司以银行承兑汇票支付价款。2010 年 3 月 1 日，A 公司签发一张以 B 公司为收款人、金额为 30 万元的银行承兑汇票(承兑银行已经签章)，到期日为 2010 年 9 月 1 日。A 公司将该汇票交给采购经理甲，拟由其携至 B 公司交票提货。

甲获取汇票后，利用其私自留存的空白汇票和私刻的 A 公司和承兑银行的公章及其各自授权代理人的人名章，按照 A 公司所签发汇票的内容进行复制，3 月 20 日，甲将其复制的汇票交付 B 公司，提走机床并占为己有。4 月 10 日，甲将汇票原件交回 A 公司，声称 B 公司因机床断货要求解除合同。

3 月 23 日，B 公司为向 C 公司购买原料，将甲交付的汇票背书转让给 C 公司。

6 月 1 日，C 公司因急需现金，将该汇票背书转让给 D 公司，D 公司则向 C 公司支付现金 29 万元。

7 月 1 日，D 公司为支付厂房租金，将该汇票背书转让给 E 公司。E 公司对 C 公司与 D 公司之间票据转让的具体情况并不知晓。

9 月 5 日，E 公司向汇票承兑银行提示付款时，被告知，该汇票系伪造票据，原票据已于 4 月 15 日由出票人 A 公司交还该行并予以作废，该行对此伪造票据不承担票据责任，银行将该汇票退还 E 公司，并出具了退票理由书。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) E 公司是否有权向 A 公司追索？

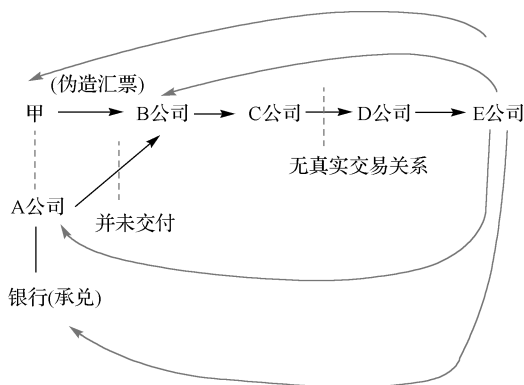
(2) D 公司是否取得了票据权利？

(3) E 公司是否取得了票据权利？



(4) E 公司是否有权向甲追索？

(5) E 公司是否有权向 B 公司追索？



2013 年 A 卷

【答案】

(1) E 公司无权向 A 公司追索。因为 A 公司在票据上的签章是被伪造的，A 公司并未在票据上签章，不应承担票据责任。

(2) D 公司没有取得票据权利。根据票据法律制度的规定，票据的签发、取得和转让，应具有真实的交易关系和债权债务关系，否则无效。（或答：C 公司与 D 公司之间的票据背书转让行为，无真实的交易关系或债权债务关系，因此无效。）

(3) E 公司取得了票据权利。虽然 D 公司在背书转让时并非票据权利人，构成无权处分，但是 E 公司善意，且无重大过失，且付出了相当对价，因此可以善意取得票据权利。

(4) E 公司无权向甲追索。甲是 票据的伪造人，但是 并未以自己的名义在票据上签章，因此不应承担票据责任。（或答：甲可能要承担刑事责任、行政责任或民法上的赔偿责任。）

(5) E 公司有权向 B 公司追索。根据票据法律制度的规定，汇票到期被拒绝付款的，持票人可以对背书人行使追索权。B 公司在票据上的签章是真实签章，应承担票据责任。

2013 年 B 卷

（本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。）

2011 年 2 月 3 日，A 公司为向 B 公司支付货款，签发并承兑了一张以 B 公司为收款人的商业承兑汇票，到期日为 2011 年 8 月 3 日。B 公司拟向 C 公司购买钢材，遂在该汇票背书栏中作为背书人签章，并记载 C 公司为被背书人，由本公司业务人员携至验货现场。由于发现钢材存在质量问题，该业务人员遂将汇票携回，未予交付。

B 公司财务人员甲利用工作之便，将保管于 B 公司保险柜中的该汇票盗出，并串通 D 公司法定代表人乙，伪造了 C 公司公章及其法定代表人丙的人名章，加盖于背书栏第二栏的背书人签章处，并记载 D 公司为被背书人。



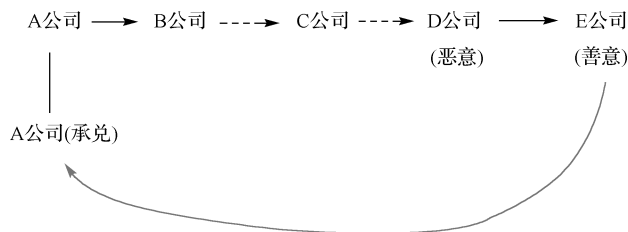
D 公司为支付租金，将该汇票背书转让给 E 公司。E 公司对于上述事实并不知情。

2011 年 7 月 1 日，B 公司发现该汇票被盗，遂于当日向 A 公司申请挂失止付，但此后未采取其他措施。

2011 年 8 月 5 日，E 公司向 A 公司提示付款。A 公司以 B 公司已挂失止付为由拒付。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) C 公司是否因 B 公司的背书行为而取得票据权利？
- (2) E 公司是否取得了票据权利？
- (3) E 公司是否有权向 C 公司追索？
- (4) E 公司是否有权向甲追索？
- (5) E 公司是否有权向 A 公司追索？



2013 年 B 卷

【答案】

(1) C 公司未取得票据权利。根据规定，背书是指持票人为将票据权利转让给他人或者将票据权利授予他人行使，在票据背面或者粘单上记载有关事项并签章，然后将票据交付给被背书人的票据行为。在本题中，尽管 B 公司在该汇票上记载 C 公司为被背书人，但未将该汇票交付给 C 公司，C 公司未取得票据权利。

(2) E 公司取得了票据权利。根据规定，尽管 D 公司未取得票据权利，但是由于其形式上是票据权利人，在其向 E 公司背书转让时，E 公司则基于善意取得制度而取得票据权利。

(3) E 公司无权向 C 公司追索。根据规定，在假冒他人名义的情形下，被伪造人(C 公司)不承担票据责任。

(4) E 公司无权向甲追索。根据规定，由于伪造人(甲)没有以自己的名义在票据上签章，因此不承担(任何)票据责任。

(5) E 公司有权向 A 公司追索。根据规定，票据上有伪造签章的，不影响票据上其他真实签章的效力。在票据上真正签章的当事人(A 公司)，仍应对被伪造的票据的权利人承担票据责任，票据债权人在提示承兑、提示付款或者行使追索权时，在票据上真正签章人不能以伪造为由进行抗辩。

2012 年 A/B 卷

A 公司为支付货款，向 B 公司签发了一张金额为 200 万元的银行承兑汇票，某商业银行作为承兑人在票面上签章。B 公司收到该汇票后将其背书转让给 C 公司，以偿还所



(4) F公司不能向G公司行使票据上的追索权。根据票据法律制度的规定，办理票据保证手续时，应在票据上记载保证文句并由保证人签章。G公司未在票据上记载任何内容，亦未签章，其行为不构成票据保证，G公司不属于票据债务人，故F公司不能向其行使票据上的追索权。

(5) G公司应当向F公司承担保证责任。尽管G公司不存在票据上的保证责任，但G公司与F公司签订了保证合同，适用担保法有关保证责任的规定。作为连带责任保证人，在E公司不履行债务时，G公司应当承担保证责任。

专题三 物权法律制度、合同法律制度

物权法主观题所涉知识点

知识点	17A	16A	16B	15A	15B	14A	14B	13A	13B
物权变动原因	√								
不动产物权变动			√						
无权处分								√	
善意取得					√√	√			
一物数卖						√			
抵押权优先受偿性									√
抵押权设定	√	√√		√	√			√	
抵押财产									√
抵押与租赁							√	√	
流押条款无效									√
多个抵押权的清偿顺序									√

合同法主观题所涉知识点

知识点	17A	16A	16B	15A	15B	14A	14B	13A	13B
合同效力		√		√					
无效的免责条款									
抗辩权	√	√							
保证				√		√			
多项担保并存	√			√				√	
合同转让		√							
违约责任		√			√√				
合同解除	√√			√	√				
所有权转移	√								√
买卖合同标的物检验				√					
买卖合同特殊解除规则						√			
商品房买卖合同									
租赁合同不定期租赁									√√
租赁合同维修义务			√						
租赁 - 转租			√				√		
租赁 - 租金支付期限			√						
租赁物改善增设			√						
承租人优先购买权			√				√		√
租赁合同的基础							√		
买卖不破租赁			√						
融资租赁合同						√			
建工合同 - 承包人 优先受偿权									
建工合同 - 垫资									



2017 年 A 卷

2016 年 4 月 4 日, 甲公司从乙银行借款 80 万元, 用于购置 A 型号自行车 1000 辆, 借款期限自 2016 年 4 月 4 日至 2016 年 6 月 4 日, 并以价值 90 万元的自有房屋一套为乙银行设定抵押。同时, 乙银行与丙公司签订书面保证合同, 约定丙公司为甲公司的借款承担连带保证责任。

因自行车价格上调, 甲公司于 4 月 5 日, 又向乙银行追加借款 20 万元, 借款期限自 2016 年 4 月 5 日至 2016 年 6 月 4 日。

4 月 7 日, 甲公司与自行车生产商丁公司正式签署买卖合同。合同约定: “丁公司为甲公司提供 A 型号自行车 1000 辆, 总价 100 万元, 甲公司应于 4 月 9 日、4 月 20 日分别支付价款 50 万元, 丁公司应于 4 月 16 日、4 月 27 日分别交付 A 型号自行车 500 辆。”双方未就自行车质量问题做出约定。

4 月 9 日, 甲公司向丁公司支付第一期自行车价款 50 万元。4 月 16 日, 丁公司交付 A 型号自行车 500 辆。甲公司在验货时发现该批自行车存在严重质量瑕疵, 非经维修无法符合使用要求。4 月 18 日, 甲公司表示同意收货, 但要求丁公司减少价款, 被丁公司拒绝。理由是: 第一, 双方未就自行车的质量要求做出约定; 第二, 即使自行车存在质量问题, 甲公司也只能就质量问题导致的损失要求赔偿。4 月 20 日, 丁公司请求甲公司支付第二期自行车价款 50 万元。甲公司调查发现, 丁公司经营状况严重恶化, 可能没有能力履行合同, 遂告知丁暂不履行合同并要求丁公司在 15 天内提供具有足够履约能力的保证。丁公司未予理会。

5 月 6 日, 丁公司发函告知甲公司: 如果再不付款, 将向人民法院起诉甲公司违约。甲公司收到函件后, 了解到丁公司经营状况继续恶化, 便通知丁公司解除未交付的 500 辆自行车买卖合同。

5 月 20 日, 甲公司隐瞒已受领的 500 辆自行车的质量瑕疵, 将该批自行车以 30 万元卖与戊公司, 约定 6 月 30 日付款交货。5 月 25 日, 庚公司告知甲公司, 愿以 35 万元购买上述 500 辆自行车。5 月 30 日, 甲公司以自己隐瞒质量瑕疵为由, 主张撤销与戊公司之间的买卖合同。

6 月 4 日, 甲公司无力偿还乙银行两笔贷款。乙银行考虑到拍卖抵押房屋比较繁琐, 遂直接要求丙公司还贷, 被丙公司拒绝。

根据上述内容, 分别回答下列问题, 并说明理由。

- (1) 甲公司是否取得已受领自行车的所有权?
- (2) 甲公司是否有权要求减少价款?
- (3) 甲公司中止履行向丁公司支付第二期自行车价款的义务, 是否构成违约?
- (4) 甲公司是否有权就未交付的自行车解除合同?

- (5) 甲公司是否有权撤销与戊公司的买卖合同？
(6) 乙银行是否有权要求丙公司偿还第一笔贷款？
(7) 乙银行是否有权要求丙公司偿还第二笔贷款？

【答案】

(1) 甲公司取得已受领自行车的所有权。丁公司将其自行车交付给甲公司，甲公司受领，双方具有移转所有权的合意，根据物权法律制度的规定，甲公司取得所有权。

(2) 甲公司有权要求减少价款。根据合同法律制度的规定，当事人对质量未做约定的，按照国家标准、行业标准履行，没有国家或行业标准的，按照通常标准或者符合合同目的的特定标准履行；甲公司与丁公司虽未就自行车质量做出约定，但自行车瑕疵严重到非经维修无法符合使用要求的程度，可以认定丁公司构成违约。又根据合同法律制度的规定，交付的标的物质量不合格时，在未约定违约责任如何承担的情况下，当事人有权选择减少价款作为对方承担违约责任的方式。

(3) 甲公司中止履行向丁公司支付第二期自行车价款的义务，不构成违约。根据合同法律制度的规定，双务合同中负有先履行义务的一方当事人，有确切证据表明相对人经营状况严重恶化，可能丧失履约能力时，有暂时中止履行合同的权力，即享有不安抗辩权。

(4) 甲公司有权就未交付的自行车解除合同。根据合同法律制度的规定，当事人行使不安抗辩权中止履行的，应当及时通知对方。中止履行后，对方在合理期限内既未恢复履行能力又未提供履约担保的，中止履行的一方可以解除合同。在甲公司告知丁公司暂不履行合同并要求丁在 15 日内提供具有足够履约能力的保证后，丁公司未予理会且经营状况继续恶化，故甲公司有权解除合同。

(5) 甲公司无权撤销与戊公司的买卖合同。根据民事法律制度的规定，一方以欺诈的方式与对方订立合同的，受损害方才有权撤销合同。

(6) 乙银行无权要求丙公司偿还第一笔贷款。根据物权法律制度的规定，债权既有物的担保又有人担保的，如果对担保物权与保证的实现次序没有约定或者约定不明确的，债务人自己提供物的担保的，债权人应当先就该物的担保实现债权。因此，在实现对甲公司房屋的抵押权之前，乙银行无权要求丙公司偿还第一笔贷款。

(7) 乙银行无权要求丙公司偿还第二笔贷款。根据担保法律制度的规定，保证期间，债权人与债务人协议变更主合同的，应当取得保证人书面同意。未经保证人同意的主合同变更，如果加重债务人的债务，保证人对加重的部分不承担保证责任。甲公司追加的第二笔贷款，未经丙公司同意，丙公司对此不承担保证责任。

2016 年 A 卷

2014 年 3 月 5 日，机床生产商甲公司向乙公司出售机床 20 台，每台 20 万元。乙公司因资金周转困难，欲向丙银行贷款 400 万元，并与甲公司约定：“仅在乙公司的 400 万元银行借款于 2014 年 6 月 2 日前到账时，机床买卖合同始生效。”



2014年4月2日,乙公司与丙银行签订借款合同,并以其自有房屋一套为丙银行设定抵押。双方签订了书面抵押合同,但未办理抵押登记。直至6月16日,乙公司始获得丙银行发放的3个月短期贷款400万元。6月17日,乙公司请求甲公司履行机床买卖合同,甲公司以其合同未生效为由拒绝。

同年5月20日,甲公司与丁公司签订买卖合同。双方约定:“甲公司向丁公司出售机床5台,每台21万元;甲公司应于2014年7月11日前交付机床,交付机床的同时,丁支付货款。”6月20日,丁公司与乙公司签订买卖合同,将拟从甲公司购入的5台机床以每台22万元的价格转售给乙公司。双方约定于7月12日交货付款。

6月5日,甲公司的债权人戊公司要求其清偿到期债务100万元。甲公司遂将对丁公司的合同债权让与戊公司用于抵债,并通知丁公司;丁公司表示反对。7月11日,甲公司欲向丁公司交付机床,同时要求丁公司将货款支付给戊公司。丁公司拒绝向戊公司付款,甲公司遂停止交付机床。

7月12日,乙公司请求丁公司交付机床,丁公司无货可交。7月20日,乙公司另行购得机床5台,共计花费120万元。7月28日,乙公司请求丁公司赔偿其另行购买机床多花费的10万元。

9月16日,乙公司无法偿还丙银行的到期贷款,丙银行要求实现在乙公司房屋上设定的抵押权。

根据上述内容,分别回答下列问题,并说明理由。

- (1) 甲公司是否有义务向乙公司交付机床?
- (2) 乙公司与丙银行之间的抵押合同是否有效?
- (3) 丁公司反对甲公司将债权转让给戊公司,该债权转让是否有效?
- (4) 丁公司拒绝向戊公司付款,甲公司是否有权停止向丁公司交付机床?
- (5) 乙公司是否有权请求丁公司赔偿其另行购买机床多花费的10万元?

【答案】

(1) 甲公司没有义务向乙公司交付机床。根据民事法律制度的规定,甲公司与乙公司签订的合同为附延缓条件的合同,在条件成就之前,合同不生效。乙公司借款到账的时间超过条件所设时间,条件不成就,故双方买卖合同不生效,甲公司不负有交付机床的义务。

(2) 乙公司与丙银行之间的抵押合同有效。根据物权法律制度的规定,抵押合同须采用书面形式,合同成立即生效。

(3) 甲公司与戊公司的债权转让有效。根据合同法律制度的规定,债权人转让权利的,只需通知债务人,无须债务人同意。

(4) 甲公司有权停止向丁公司交付机床。根据合同法律制度的规定,甲公司与戊公司的债权转让有效,且该转让已通知丁公司,故丁公司向甲公司的付款义务转换为向戊公司的付款义务。依合同约定,交付机床与付款两项义务应同时履行,丁公司拒绝付款时,甲公司享有同时履行抗辩权,有权停止履行机床交付义务。

(5) 乙公司有权请求丁公司赔偿其另行购买机床多花费的10万元。根据合同法律制度

的规定，当事人一方不履行合同义务的，应当承担损害赔偿 responsibility，损失赔偿额应相当于违约所造成的损失。

(6) 丙银行要求实现抵押权的主张不能得到支持。根据物权法律制度的规定，以建筑物抵押的，除有效的抵押合同外，还须将抵押权登记，抵押权自登记之日起设立。丙银行的抵押权未登记，故未能设立，不得行使抵押权。

2016 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

甲将其位于某住宅楼顶层的一套住房出租给乙，租期 2 年，月租金 9000 元，但未约定租金支付方式，书面租赁合同签订当日，乙向甲支付了 1 年的租金。

租期第 2 个月，房屋天花板严重漏雨。乙通知甲维修，甲以合同未约定维修条款为由拒绝。乙只好自己找人维修，花去维修费 8000 元，维修期间房屋无法居住，乙全家住酒店 10 天，住宿费用 3000 元。

租期第 5 个月，乙全家出国半年。行前，乙经甲同意将房屋转租给丙，租期半年。丙租住期间，因使用不当，将甲的洗衣机损坏。乙回国后，甲要求乙赔偿洗衣机损坏的损失，乙提出洗衣机系由丙损坏，甲应向丙索赔。

租期第 13 个月，甲要求乙支付第二年租金，乙拒绝。同时，乙要求甲支付天花板维修费 8000 元，并减免维修期间相当于酒店住宿费用的租金 3000 元，甲拒绝。

租期第 14 个月，乙在未告知甲的情况下，在客厅造了一个壁炉。甲知悉后，要求乙拆除。

租期第 16 个月，甲在未通知乙的情况下，将房屋出卖给自己的姐姐丁并于 3 天后办理了房屋转让登记。乙以优先购买权受到侵害为由，要求甲承担赔偿责任，丁则通知乙 1 个月内搬出。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 甲是否有义务维修房屋天花板？乙是否有权要求甲支付天花板维修费用并减免维修期间相当于酒店住宿费用的租金？

(2) 甲是否有权要求乙赔偿洗衣机损坏的损失？

(3) 租期第 13 个月时，乙是否有权拒绝甲关于支付第二年租金的要求？

(4) 甲是否有权要求乙拆除壁炉？

(5) 丁是否取得房屋所有权？

(6) 乙关于其优先购买权受到侵害的主张是否成立？

(7) 丁是否有权要求乙 1 个月内搬出？

【答案】

(1) 甲有义务维修天花板。根据规定，出租人应当履行租赁物的维修义务，但当事人另有约定的除外。



乙有权要求甲支付天花板维修费用并减免维修期间相当于酒店住宿费用的租金。根据规定，出租人未履行维修义务的，承租人可以自行维修，维修费用由出租人负担。因维修租赁物影响承租人使用的，应当相应减少租金或者延长租期。

(2) 甲有权要求乙赔偿洗衣机损坏的损失。根据规定，承租人经出租人同意，可以将租赁物转租给第三人，承租人与出租人的租赁合同继续有效，第三人(丙)对租赁物造成损坏的，承租人(乙)应当承担赔偿责任。

(3) 乙有权拒绝甲关于支付第二年租金的要求。根据规定，承租人应当按照约定的期限支付租金。对支付期限没有约定或者约定不明确，当事人可以协议补充，不能达成补充协议的，可以根据合同的有关条款或者交易习惯确定；仍不能确定的，租赁期间1年以上的，应当在每届满1年时支付，剩余期间不满1年的，应当在租赁期间届满时支付。

(4) 甲有权要求乙拆除壁炉。根据规定，承租人未经出租人同意，对租赁物进行改善或者增设他物的，出租人可以要求承租人恢复原状(拆除壁炉)或者赔偿损失。

(5) 丁取得了房屋所有权。根据规定，不动产物权的设立、变更、转让和消灭，经依法登记，发生法律效力。在本题中，甲与丁已经办理了房屋转移登记手续，丁取得了房屋所有权。

(6) 乙关于其优先购买权受到侵害的主张不成立。根据规定，出租人将房屋出卖给其近亲属(包括配偶、父母、子女、兄弟姐妹、祖父母、外祖父母、孙子女、外孙子女)，承租人不得主张优先购买权。

(7) 丁无权要求乙1个月内搬出。根据规定，租赁物在租赁期间发生所有权变动的，不影响租赁合同的效力。在本题中，甲与乙签订的租赁合同在房屋所有权转移至丁后继续有效，在原租赁合同有效期限内，丁无权要求乙搬出。

2015 年 A 卷

甲曾任乙装修公司的经理，2013年3月辞职，5月8日，为获得更优折扣，甲使用其留下的盖有乙公司公章的空白合同书，以乙公司名义与丙公司订立合同，购买总价15万元的地板，合同约定，6月7日丙公司将地板送至指定地点，乙公司于收到地板后3日内验货，地板经验收合格后，乙公司一次性付清全部价款，对于甲离职一事，丙公司并不知情。

丙公司于约定日期将地板送至指定地点，并要求乙公司付款，乙公司同意付款，并同意将地板以相同价格转卖给甲，但要求甲为该笔货款的支付提供担保，6月8日，丁以其所有的一辆小汽车为甲提供抵押担保，但未办理登记，戊也为甲提供了付款保证，但未约定是连带责任保证还是一般保证，当事人亦未约定丁和戊分别为甲提供担保的实现顺序。

乙公司在未检验地板的情况下，即于6月10日向丙公司付清了货款，但甲未向乙公司付款，乙公司要求戊承担保证责任，戊拒绝，理由有二，第一，乙公司必须先向丁实现抵押权；第二，戊承担一般保证责任，享有先诉抗辩权。乙公司多次催告，甲仍不付款，8月25日，乙公司宣布解除与甲的地板转卖合同，将地板从甲处取回，次日，乙公司发现丙公司交付的地板约有1/3质量不符合合同约定，遂向丙公司要求退货。



根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 甲以乙公司名义与丙公司签订的地板买卖合同是否有效？
- (2) 乙公司是否取得丁的小汽车的抵押权？
- (3) 戊关于乙公司必须先向丁实现抵押权的主张是否成立？
- (4) 戊关于其承担的是一般保证责任，享有先诉抗辩权的说法是否成立？
- (5) 乙公司是否有权解除其与甲的地板转卖合同？

【答案】

(1) 甲以乙公司名义与丙公司签订的地板买卖合同有效。根据民事法律制度的规定，甲虽无代理权，但客观上有使丙公司信其具有代理权的情形，并且丙公司为善意，故构成表见代理，合同有效。

(2) 乙公司取得小汽车的抵押权。根据物权法律制度的规定，以交通运输工具抵押的，抵押权自抵押合同生效时设立，不以登记为生效条件。

(3) 戊关于乙公司必须先向丁实现抵押权的主张不成立。根据担保法律制度的规定，同一债权既有物的担保又有人的担保的，如果当事人未约定实现顺序，当担保物由第三人提供时，债权人可在物的担保与人的担保之间选择，彼此没有先后顺序。

(4) 戊关于其承担的是一般保证责任，享有先诉抗辩权的说法不成立。根据担保法律制度的规定，当事人未约定保证方式时，按照连带责任保证承担保证责任，并无先诉抗辩权。

(5) 乙公司有权解除其与甲的地板转卖合同。根据合同法律制度的规定，债务人迟延履行经催告后仍不履行合同主要义务的，债权人享有法定解除权。（或答：当事人一方迟延履行债务致使不能实现合同目的的，另一方享有法定解除权。）

(6) 乙公司无权要求丙公司退货，根据合同法律制度的规定，买受人收到的标的物均应在约定的检验期内检验、并将标的物质量不符合约定的情形通知出卖人，否则，视为标的物质量符合约定。

2015 年 B 卷

（本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。）

2015 年 3 月 2 日，甲将其生产的一批价值 30 万元的设备寄存于乙的仓库，寄存期截止 2015 年 4 月 30 日。3 月 5 日，甲将该批设备抵押给债权人 A 公司，双方签订了抵押合同，但未办理抵押登记。

3 月 9 日，乙向丙谎称该批设备属于自己，以 35 万元的价格将该批设备卖给丙；事后，不知情的丙全额付款取走设备。3 月 16 日，丙将该批设备以 40 万元的价格卖给丁。3 月 20 日，丙交付设备，丁向丙付款。

3 月 25 日，A 公司对甲的债权到期，甲无力偿还，A 公司拟就该批设备行使抵押权。此时，甲才得知乙已将该批设备出卖给丙，甲要求乙承担违约责任并要求丙返还设备。丙告知已将设备转卖给丁。甲要求丁返还设备，A 公司则向丁主张就该设备行使抵押权，均遭丁拒绝。



4月9日,丁发现该批设备存在严重质量瑕疵,无法投入使用,遂主张解除与丙之间的买卖合同,并要求丙赔偿损失。丙以该质量瑕疵在乙向其交付设备时已经存在为由拒绝赔偿,丁遂要求乙向自己承担违约责任。

根据上述内容,分别回答下列问题,并说明理由。

- (1)丙是否取得了该批设备的所有权?
- (2)甲是否有权要求丁返还设备?
- (3)A公司能否就该批设备行使抵押权?
- (4)丁是否有权解除其与丙之间的买卖合同?
- (5)丁是否有权要求乙承担违约责任?
- (6)对于甲的损失,谁是赔偿义务人?

【答案】

(1)丙取得了该批设备的所有权。因为乙的行为构成无权处分,而丙对乙无权处分并不知情、以合理价格受让、设备亦已交付,丙有权主张善意取得该批设备的所有权。

(2)甲无权要求丁返还设备。因为丙善意取得该批设备的所有权,作为所有权人,丙将该批设备转让给丁并已交付,丁继受取得该批设备的所有权,甲无权要求返还(或者,丙善意取得该批设备所有权时,甲对该批设备的所有权相应丧失,无权再以所有权人的身份要求任何人返还原物)。

(3)A公司不能就该批设备行使抵押权。根据规定,当事人以生产设备设定抵押,抵押权自抵押合同生效时设立;但未经登记,不得对抗善意第三人。

(4)丁有权解除其与丙之间的买卖合同。根据规定,因一方当事人违约行为致使合同目的不能实现的,守约方有权单方通知违约方解除合同。

(5)丁无权要求乙承担违约责任。因为违约责任只在合同关系的当事人之间发生,而乙和丁之间并不存在合同关系,丁无权要求乙承担违约责任。

(6)乙是赔偿义务人。因为从保管合同角度看,乙未能妥善保管该批设备,甲有权要求乙承担违约责任(包括赔偿损失);从物权角度看,乙无权处分了甲所有的设备,侵害了甲的所有权,甲有权要求乙承担侵权损害赔偿责任。

2014年A卷

2013年3月18日,甲机械公司与乙融资租赁公司接洽融资租赁某型号数控机床事宜。同年4月1日,乙按照甲的要求与丙精密设备公司签订了购买1台某型号数控机床的买卖合同。丁以乙的保证人身份在该买卖合同上签字,但合同中并无保证条款,丙和丁亦未另行签订保证合同。乙和丙之间签订的买卖合同约定:机床价格为1200万元;乙在缔约当日向丙支付首期价款400万元;丙在收到首期价款后1个月内将机床交付给甲;乙在之后的8个月内,每月向丙支付价款100万元。

乙于与丙签订合同当日,与甲签订了融资租赁合同,但该合同未就租赁期届满后租赁

物所有权归属做出约定。2013 年 5 月 1 日，丙依约向甲交付了机床。

2013 年 8 月 8 日，甲在未告知乙的情况下，以所有权人身份将机床以市场价格出售给戊公司。戊不知甲只是机床承租人，收到机床后即付清约定价款。乙知悉上述情况后，以甲不是机床所有权人为由，主张甲与戊之间的买卖合同无效，并主张自己仍为机床所有权人，要求戊返还机床。

2013 年 11 月 2 日，由于乙连续 3 个月未付机床价款 300 万元，丙要求乙一次性支付到期和未到期的全部价款共 500 万元。乙认为丙无权要求支付尚未到期的 200 万元价款，并拒绝支付任何款项；丙遂要求丁承担保证责任。丁予以拒绝，有两个理由：第一，自己仅在买卖合同上以保证人身份签字，既无具体的保证条款，亦无单独的保证合同，因此保证关系不成立；第二，即使保证成立，因未约定连带责任保证，所成立的也只是一般保证，丙不应在人民法院执行乙的财产之前要求自己承担保证责任。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 乙关于甲与戊之间的机床买卖合同无效的理由是否成立？

(2) 乙关于自己仍为机床所有权人并要求戊返还机床的主张是否成立？

(3) 乙关于丙无权要求支付尚未到期的 200 万元价款的主张是否成立？

(4) 丁与丙之间的保证关系是否成立？

(5) 丁关于保证形式为一般保证的主张是否成立？

(6) 若机床未被甲出售给戊，甲和乙之间的融资租赁合同到期后，机床的所有权归属于谁？

【答案】

(1) 乙关于甲与戊之间的买卖合同无效的理由不成立。根据合同法律制度的规定，出卖人对标的物没有所有权或者处分权，并不影响买卖合同的效力。

(2) 乙关于自己仍为机床所有权人并要求戊返还机床的主张不成立。根据物权法律制度的规定，转让人虽然没有处分权，但如果受让人为善意，转让价格合理，标的物已交付，转让人基于真权利人意思合法占有标的物，受让人即可善意取得标的物所有权。戊取得机床的所有权时，符合上述要件。

(3) 乙关于丙无权要求支付尚未到期的 200 万元价款的主张不成立。根据合同法律制度的规定，分期付款的买受人未支付到期价款的金额达到全部价款的五分之一的，出卖人可以要求买受人一并支付到期与未到期的全部价款。乙未支付的到期价款为 300 万元，已经超过总价款 1200 万元的五分之一。

(4) 丁与丙之间的保证关系成立。根据担保法律制度的规定，主合同中虽无保证条款，亦未另行订立保证合同，但保证人在主合同上以保证人身份签字或者盖章的，保证合同即成立。

(5) 丁关于保证形式为一般保证的主张不成立。根据担保法律制度的规定，当事人未就保证方式做出约定或约定不明确的，依连带责任保证承担保证责任。

(6) 若机床未被甲出售给戊，甲与乙之间的融资租赁合同到期后，机床的所有权归属



于乙。根据合同法律制度的规定，融资租赁合同的出租人和承租人对租赁物的归属没有约定或者约定不明确的，合同到期后、租赁物的所有权归出租人。

2014 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

2007 年 11 月，A 公司向 B 银行借款 2000 万元，期限 2 年；A 公司将其所属一栋房屋作为抵押并办理了抵押权登记。

2008 年 1 月，A 公司与 C 公司签订书面合同，将该房屋出租给 C 公司，租期 5 年，月租金 5 万元，每年 1 月底前一次付清全年租金。2009 年 1 月，经 A 公司同意，C 公司与 D 公司订立书面合同，将该房屋转租给 D 公司，租期 4 年，月租金 8 万元。

根据约定，D 公司的租金缴付方式为：每年 1 月底前向 C 公司缴付 3 万元、向 A 公司缴付 5 万元。但合同签订后，D 公司除了向 C 公司缴付了 3 万元租金外，一直未向 A 公司缴付。C 公司也未向 A 公司缴付 2009 年的租金。

后 A 公司无力清偿对 B 银行的借款。经 B 银行同意，A 公司于 2009 年底与 E 公司签订买卖合同，以 2000 万元的市场价格将房屋售与不知情的 E 公司，并约定 2010 年 1 月初办理过户登记。

2010 年 1 月 1 日，D 公司因违反约定使用房屋引发火灾，造成房屋损失 100 万元。C 公司为此解除了与 D 公司的转租合同并收回房屋。1 月 5 日，C 公司对因火灾造成的房屋损失向 A 公司赔偿 100 万元。

A 公司与 E 公司于 2010 年 1 月 6 日依约办理了房屋过户手续。E 公司要求 C 公司腾退房屋，C 公司以“买卖不破租赁”为由予以拒绝。次日，C 公司进而向 A 公司主张，A 公司未告知其房屋出售之事，侵害了自己的优先购买权，A 公司和 E 公司之间的买卖合同因此无效，E 公司并未取得房屋所有权。

E 公司发现房屋受损，经与 A 公司协商，E 公司在应支付房屋价款中扣除 100 万元，只向 A 公司支付了 1900 万元。A 公司将此 1900 万元支付给 B 银行，B 银行则认为，其对于 A 公司因房屋受损而获得的 100 万元赔偿款也享有优先受偿权。此外，A 公司和 E 公司均认为，欠缴的 2009 年全年租金应由自己收取。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) C 公司关于 A 公司和 E 公司之间的房屋买卖合同无效的主张是否成立？
- (2) C 公司能否以“买卖不破租赁”为由拒绝 E 公司腾退房屋的要求？
- (3) C 公司是否有权解除与 D 公司的租赁合同？
- (4) C 公司是否有义务就房屋毁损向 A 公司赔偿 100 万元？
- (5) B 银行关于其对 A 公司获得的 100 万元赔偿款享有优先受偿权的主张是否成立？
- (6) 是 A 公司还是 E 公司有权主张欠缴的 2009 年全年的房屋租金？应向 C 公司还是 D 公司主张该租金？

【答案】

(1) C 公司关于 A 公司和 E 公司之间的房屋买卖合同无效的主张不成立。根据规定，出租人侵害承租人的优先购买权的，承租人不得主张出租人与第三人订立的房屋买卖合同无效，只能请求出租人承担赔偿责任。

(2) C 公司不能以“买卖不破租赁”为由拒绝 E 公司腾退房屋的要求。根据规定，抵押权设定后抵押财产出租的，租赁关系不能对抗已登记的抵押权，抵押权实现后，租赁合同对受让人不具有约束力。

(3) C 公司有权解除与 D 公司的租赁合同。根据规定，承租人未按照合同约定的方法使用租赁物，致使租赁物受到损失的，出租人可以解除合同。

(4) C 公司有义务就房屋毁损向 A 公司赔偿 100 万元。根据规定，承租人经出租人同意转租的，承租人与出租人之间的租赁合同继续有效，第三人对租赁物造成损失的，承租人应当对出租人赔偿损失。

(5) B 银行关于其对 A 公司获得的 100 万元赔偿款享有优先受偿权的主张成立。根据规定，抵押期间，抵押财产因毁损而获得的赔偿金，抵押权人有权优先受偿。

(6) A 公司有权主张 2009 年全年的房屋租金。2009 年期间，E 公司尚未取得房屋所有权，租赁合同的当事人依然是 A 公司，故 A 公司有权主张在此期间的租金。

A 公司应向 C 公司主张。与 A 公司订立房屋租赁合同的当事人是 C 公司，D 公司并不是 A 公司的承租人。根据合同相对性原理，A 公司只能向 C 公司主张租金。

2013 年 A 卷

2011 年 9 月 8 日，甲公司与乙公司订立合同，以每台 30 万元的价格购买 20 台货车。双方约定，甲公司应在乙公司交货后半年内付清全部货款，并以甲公司通过划拨方式取得的某建设用地使用权提供抵押担保。甲乙双方办理了抵押登记。10 月 12 日，乙公司交付了 20 台货车，次日，甲乙双方办理了货车所有权登记。

2011 年 11 月，甲公司在已设定抵押的土地上开始建造办公楼，2012 年 6 月建成。2012 年 8 月，甲公司以该办公楼作抵押，从丙银行贷款 300 万元，期限为 6 个月。甲丙双方办理了抵押登记。

2012 年 1 月 26 日，甲公司将 20 台货车出租给丁公司，每台月租金 1 万元，租期 3 年，但甲丁双方未签订书面租赁合同。由于资金周转困难，甲公司于 2012 年 10 月 10 日以每台 20 万元的价格将 20 台货车卖给戊公司，并向丁公司告知了货车所有权转移的事实。

戊公司受让货车后，通知丁公司向自己缴纳租金，丁公司主张：戊公司并非出租人，无权向其收取租金；甲公司侵害了其优先购买权，应承担相应责任。戊公司催收租金无果，遂通知丁公司解除租赁合同，要求其立刻交回货车。

甲公司未按期向乙公司支付购车款，乙公司遂提起诉讼，并主张实现抵押权。在强制执行过程中，甲公司已设定抵押的建设用地使用权连同地上的办公楼共拍卖得款 1200 万



元，其中办公楼的对应价款为 350 万元。

土地管理部门提出，应从拍卖款中优先补缴 650 万元的土地出让金。丙银行则主张对拍卖款中办公楼的对应价款享有优先受偿权。

根据上述资料，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 甲公司何时从乙公司处取得货车所有权？
- (2) 甲公司与丁公司的货车租赁合同是否因未采用书面形式而无效？
- (3) 戊公司是否有权要求丁公司支付租金？
- (4) 戊公司是否有权要求丁公司立刻交回货车？
- (5) 丁公司是否对货车享有优先购买权？
- (6) 土地管理部门是否有权要求从拍卖价款中优先补缴 650 万元土地出让金？
- (7) 乙公司在实现抵押权时享有优先受偿权的金额是多少？

【答案】

(1) 甲公司于 2011 年 10 月 12 日从乙公司处取得货车所有权。根据物权法律制度的规定，动产物权的转让，自交付时发生法律效力，货车的转让登记只是产生对抗善意第三人的效力。

(2) 甲公司与丁公司的货车租赁合同并不因未采用书面形式而无效。根据合同法律制度的规定，租期在 6 个月以上的租赁合同应该采取书面形式，但未采取书面形式并不导致合同无效，而应视为不定期租赁。

(3) 戊公司有权要求丁公司支付租金，根据合同法律制度的规定，租赁物在租赁期间发生所有权变动的，不影响租赁合同的效力。所以，甲公司将货车转让给戊公司后，原租赁合同对戊公司继续有效。

(4) 戊公司有权要求丁公司交回货车。根据合同法律制度的规定，不定期租赁合同的任何一方当事人都有权随时解除合同。戊公司解除合同后，即有权要求丁公司交回货车。

(5) 丁公司不享有优先购买权。根据合同法律制度的规定，只有在房屋租赁的情况下，承租人才享有优先购买权。

(6) 土地管理部门有权要求从拍卖款中优先支付 650 万元土地出让金。根据物权法律制度的规定，拍卖划拨的国有土地使用权所得的价款，应先依法缴纳相当于应缴纳的土地使用权出让金的款额，抵押权人只能就剩余价款主张优先受偿。

(7) 乙公司可享有优先受偿权的金额是 200 万元。1200 万元的总拍卖款中，优偿付土地管理部门 650 万元的土地使用权出让金，同时，根据物权法律制度的规定，建设用地使用权抵押后，该土地上新增的建筑物不属于抵押财产，新增建筑物所得的价款抵押权人无权优先受偿，因此应再减去 350 万元的办公楼拍得价款。这样，供乙公司实现抵押权的价款额为 200 万元。

2013 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

2011 年 10 月 12 日，甲公司与乙银行签订合同，借款 3000 万元用于技术改造，期限 3



年。甲公司以其所属 10 台数控机床向乙银行提供抵押担保，但未办理抵押登记。同时，应乙银行的要求，丙公司为甲公司的前述债务向乙银行提供了连带责任保证，但未约定与抵押担保的责任承担顺序。

后因甲公司厂房坍塌，抵押的 9 台数控机床毁损，仅 1 台幸存。经乙银行请求，甲公司又将所属一幅建设用地的使用权抵押给乙银行，为所欠乙银行 3000 万元借款提供担保。为此，双方于 2013 年 3 月 10 日签订抵押合同，并约定，若甲公司到期不能还款，则该建设用地使用权归乙银行。双方办理了抵押登记。

甲公司为解决流动资金短缺的问题，于 2013 年 4 月 5 日与不知情的丁公司签订买卖合同，将幸存的一台已为乙银行设定抵押的数控机床以 500 万元的价格出售给丁公司。丁公司依约于签订合同的次日向甲公司支付了全部价款，并拟于 2013 年 4 月 12 日提货。2013 年 4 月 10 日，甲公司又将该机床以 500 万元的价格卖给了不知情的戊公司。戊公司依约于签订合同的当日提走了该数控机床，并拟于 4 月底之前将价款支付给甲公司。丁公司依约前来提货时，发现机床已被戊公司提走，遂以自己是机床所有权人为由要求戊公司返还，被戊公司拒绝。

根据上述资料，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 甲公司与乙银行约定“如甲公司到期不能按时还款，则建设用地使用权归乙银行”是否有效？

(2) 甲公司与丁公司之间、甲公司与戊公司之间的数控机床买卖合同是否有效？

(3) 丁公司是否有权以自己是机床所有权人为由要求戊公司返还？

(4) 乙银行能否对甲公司已售出的数控机床行使抵押权？

(5) 乙银行可否选择不行使其在建设用地使用权上的抵押权，而先要求丙公司就甲公司所负担的全部债务承担保证责任？

【答案】

(1) 该约定无效。根据规定，“流押条款”无效；即当事人在抵押合同中约定，债务履行期届满抵押权人未受清偿时，抵押物的所有权转移为债权人所有的内容无效；但该内容的无效不影响抵押合同其他部分内容的效力。

(2) 甲公司与丁公司之间的数控机床买卖合同有效。根据规定，当事人一方以出卖人在缔约时对标的物没有所有权或者处分权为由主张合同无效的，人民法院不予支持；出卖人因未取得所有权或者处分权致使标的物所有权不能转移，买受人要求出卖人承担违约责任或者要求解除合同并主张损害赔偿的，人民法院应予支持。在本题中，出卖合同签订时尚在抵押期间，甲公司对所售数控机床并不享有完全的处分权，但该瑕疵并不影响合同效力，丁公司可以不能取得数控机床所有权为由要求甲公司承担违约责任或要求解除合同。

甲公司与戊公司之间的数控机床买卖合同有效。首先，如上所述，甲公司处分权受抵押权所限一事并不影响合同效力；其次，根据“在同一标的物上成立的数重买卖合同均可有效”，甲公司已就该数控机床与丁公司订立买卖合同一事并不影响甲公司与戊公司之间数控机床买卖合同的效力。



(3) 丁公司无权要求戊公司返还。根据规定，出卖人就同一普通动产订立多重买卖合同，在买卖合同均有效的情况下，买受人均要求实际履行合同的，先行受领交付的买受人有权请求确认所有权已经转移。在本题中，甲公司就同一数控机床分别与丁公司、戊公司订立买卖合同，其中戊公司已经受领交付，取得该数控机床的所有权，丁公司无权要求戊公司返还。

(4) 乙银行不能行使抵押权。根据规定，当事人以生产设备等设定抵押，抵押权自抵押合同生效时设立。但未经登记，不得对抗善意第三人。在本题中，乙银行在数控机床上的抵押权未经登记，不得对抗善意第三人。

(5) 乙银行不能先要求丙公司承担保证责任。根据规定，被担保的债权既有物的担保又有人的担保的，债务人不履行到期债务时，债权人应当按照约定实现债权；没有约定或者约定不明确，债务人自己提供物的担保的，债权人应当先就该物的担保实现债权。在本题中，当事人未就担保责任承担顺序做出约定，物的担保由主债务人甲公司提供，乙银行应当首先行使其在甲公司建设用地使用权上的抵押权。

专题四 公司法律制度、证券法律制度

公司法

知识点	17A	16A	16B	15A	15B	14A	14B	13A
公司设立	√							
董事会		√√	√					√√
股东权利								
代持股协议								
股东代表诉讼	√	√	√	√	√			
股份回购请求权				√	√			
股份转让								√
公司对外投资、担保和借款								√√

证券法

知识点	17A	16A	16B	15A	15B	14A	14B	13A
主板中小板 IPO 条件					√			√
暂停上市、终止上市 股票上市条件	√√							√
增发普通股								
定向增发							√√	
优先股发行						√	√	
公司债券发行				√√		√	√	
控制权					√			
一致行动人		√				√		
持股权益披露		√					√	
强制要约收购						√		
要约收购程序								
要约收购义务的豁免					√	√		
重大资产重组				√				
借壳上市判定				√	√			
发行股份购买资产		√						
虚假陈述民事责任			√				√	
虚假陈述行政责任	√		√				√	
强制信息披露义务 临时报告	√		√					
内幕交易判定			√		√	√		
短线交易								



2017 年 A 卷

甲股份有限公司(简称“甲公司”)于2015年3月1日在深圳证券交易所(简称“深交所”)首次公开发行股票并上市(简称IPO)。2016年1月,中国证监会(简称“证监会”)接到举报称,甲公司的招股说明书中有财务数据造假行为。证监会调查发现,在甲公司IPO过程中,为减少应收账款余额,总会计师赵某经请示董事长钱某同意后,令公司财务人员通过外部借款、使用自有资金或伪造银行单据等手段,制造收回应收账款的假象。截至2014年12月31日,甲公司通过上述方法虚减应收账款3.5亿元。

证监会调查还发现:2015年12月,甲公司持股90%的子公司乙有限责任公司(简称“乙公司”)的总经理孙某,向公安机关投案自首,交代了其本人擅自挪用乙公司货款5600万元用于个人期货交易和偿还个人债务,导致5000万元无法归还的违法事实。孙某的违法行为造成了乙公司的巨额损失。公安机关立案后,将案情通报甲公司董事长钱某。由于乙公司是甲公司的主要利润来源之一,因此甲公司的利润也遭受了巨大减损。董事长钱某要求甲公司和乙公司的知情人员对孙某挪用公司资金案的情况严格保密。2016年1月,在未对孙某造成的巨额损失做账务处理的情况下(如果对该损失做账务处理,乙公司2015年年底累计未分配利润应为负数),乙公司股东会会议通过了2015年年度利润分配决议,向甲公司和另一股东丙公司分别派发股利4500万元和500万元。2016年3月,甲公司收到乙公司支付的2015年度股利4500万元。

2016年7月1日,证监会认定:甲公司制造应收账款回收假象,在IPO申请文件中提供虚假财务数据,构成欺诈发行;甲公司未及时披露乙公司总经理孙某挪用公款一案的相关信息,构成上市后在信息披露文件中遗漏重大事项。为此,证监会决定对甲公司以及包括董事长钱某在内的7名董事、3名监事、总经理李某、总会计师赵某、甲公司保荐人等做出行政处罚。甲公司独立董事王某对证监会的处罚不服,提出行政复议申请,理由是:本人并不了解会计知识,无从发现财务造假。

同年7月3日,深交所决定暂停甲公司股票上市。

同年7月12日,由于乙公司不能清偿其对丁银行的到期债务,丁银行向人民法院提起诉讼,请求人民法院认定甲公司通过违规分红抽逃出资,判令甲公司在4500万元本息范围内对乙公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任。

同年7月15日,已连续7个月持有甲公司1.01%股份的股东周某,直接以自己的名义,对包括董事长钱某在内的7名董事提起诉讼,请求法院判令7名被告赔偿甲公司因缴纳证监会罚款而产生的500万元损失。

2017年4月15日,深交所做出终止甲公司股票上市的决定。

根据上述内容,分别回答下列问题,并说明理由。

- (1)甲公司是否应对乙公司总经理孙某挪用公款事件履行信息披露义务?
- (2)甲公司独立董事王某的行政复议申请理由是否成立?



(3) 深交所决定暂停甲公司股票上市是否符合证券法律制度的规定？

(4) 丁银行请求人民法院认定甲公司抽逃出资，判令甲公司在 4500 万元本息范围内承担补充赔偿责任，人民法院是否应予支持？

(5) 对于周某直接以自己名义提起的诉讼，人民法院应否受理？

(6) 深交所对甲公司做出的终止股票上市决定，是否符合证券法律制度的规定？

【答案】

(1) 甲公司应当对乙公司总经理孙某挪用公款事件履行信息披露义务。根据证券法律制度的规定，乙公司是甲公司持股 90% 的子公司，其重大亏损将造成甲公司利润大幅削减，属于对上市公司证券及其衍生品种交易价格产生较大影响的重大事件，甲公司应当履行信息披露义务。

(2) 王某的理由不成立。根据证券法律制度的规定，发行人有虚假陈述行为的，发行人的董事、监事、高级管理人员应当承担相应的行政法律责任，除非能够证明自己已尽忠实、勤勉义务，没有过错。王某的理由不能证明其已尽忠实、勤勉义务。

(3) 深交所决定暂停甲公司股票上市符合证券法律制度的规定。根据证券法律制度的规定，上市公司因首次公开发行股票(IPO)披露文件存在虚假记载，致使不符合发行条件的发行人骗取了发行核准，或者上市公司的信息披露文件存在重大遗漏，受到证监会行政处罚的，证券交易所应当依法做出暂停其股票上市交易的决定。

(4) 人民法院应当支持丁银行的诉讼请求。根据公司法律制度的规定，乙公司明知公司发生重大亏损而不做账务处理，依据不符合事实的财务会计报表分配利润，属于制作虚假财务会计报表虚增利润进行分配，构成抽逃出资。债权人可以请求抽逃出资的股东，在抽逃出资本息范围内对公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任。因此，债权人丁银行有权要求甲公司在抽逃出资本息范围内承担补充赔偿责任。

(5) 人民法院不应受理周某的起诉。根据公司法律制度的规定，周某应当首先书面请求甲公司监事会向人民法院起诉。监事会收到其书面请求后拒绝起诉，或者自收到请求之日起 30 日内未起诉，或者情况紧急，不立即起诉将会使甲公司利益受到难以弥补的损害的，周某才可以以自己名义，为公司利益而直接向法院起诉。周某未履行上述程序就直接起诉，人民法院不应受理。

(6) 深交所终止甲公司股票上市符合证券法律制度的规定。甲公司因欺诈发行、重大信息披露违法而被证监会处罚。根据证券法律制度的规定，证券交易所应当在证监会做出上述处罚决定之日起 1 年内，对甲公司做出终止股票上市交易的决定。

2016 年 A 卷

甲股份有限公司(简称“甲公司”)为 A 股上市公司。2015 年 8 月 3 日，乙有限责任公司(简称“乙公司”)向中国证监会、证券交易所提交权益变动报告书，称其自 2015 年 7 月



20 日开始持有甲公司股份，截至 8 月 1 日已经通过公开市场交易持有该公司已发行股份的 5%。乙公司同时也将该情况通知了甲公司并予以公告。8 月 16 日和 9 月 3 日，乙公司连续两次公告其所持甲公司股份分别增加 5%。截至 9 月 3 日，乙公司已经成为甲公司的第一大股东，持股 15%。甲公司原第一大股东丙有限责任公司（简称“丙公司”）持股 13%，退居次位。

2015 年 9 月 15 日，甲公司公告称因筹划重大资产重组事项，公司股票停牌 3 个月。2015 年 11 月 1 日，甲公司召开董事会会议审议丁有限责任公司（简称“丁公司”）与甲公司的资产重组方案。方案主要内容是：（1）甲公司拟向丁公司发行新股，购买丁公司价值 60 亿元的软件业务资产；（2）股份发行价格拟定为本次董事会决议公告前 20 个交易日交易均价的 85%；（3）丁公司因该次重组取得的甲公司股份自发行结束之日起 6 个月后方可自由转让。该项交易完成后，丁公司将持有甲公司 12% 的股份，但尚未取得甲公司的实际控制权；乙公司和丙公司的持股比例分别降至 10% 和 8%。

甲公司董事会共有董事 11 人，7 人到会。在讨论上述重组方案时，2 名董事认为，该重组方案对购入资产定价过高，同时严重稀释了老股东权益，在与其他董事激烈争论之后，该 2 名非执行董事离席，未参加表决，其余 5 名董事均对重组方案投了赞成票，并决定于 2015 年 12 月 25 日召开临时股东大会审议该重组方案。

2015 年 11 月 5 日，乙公司书面请求甲公司监事会起诉投票通过上述重组方案的 5 名董事违反忠实和勤勉义务，遭到拒绝。乙公司遂以自己的名义直接向人民法院起诉 5 名董事。

2015 年 11 月 20 日，甲公司向中国证监会举报乙公司在收购上市公司过程中存在违反信息披露义务的行为，证监会调查发现：2015 年 8 月 1 日至 3 日，戊公司和辛公司通过公开市场交易分别购入甲公司 2.5% 的股份；戊、辛两公司事先均向乙公司出具书面承诺，同意无条件按照乙公司指令行使各自所持甲公司股份的表决权。戊、辛、乙三公司均未对上述情况予以披露。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

（1）乙、戊、辛公司在收购甲公司股份时，是否构成一致行动人？

（2）乙公司在收购甲公司股份时，存在哪些不符合证券法律制度关于权益变动披露规定的行为？

（3）丁公司与甲公司的资产重组方案的三项内容中，哪些不符合证券法律制度的规定？

（4）2015 年 11 月 1 日董事会会议的到会人数是否符合公司法关于召开董事会会议法定人数的规定？

（5）2015 年 11 月 1 日董事会做出的决议是否获得通过？

（6）人民法院应否受理乙公司的起诉？

【答案】

（1）戊公司和辛公司构成乙公司收购甲公司过程中的一致行动人。根据证券法律制度的规定，投资者通过协议、其他安排，与其他投资者共同扩大其所能支配的一个上市公司股份表决权数量的行为或者事实，属于一致行动。在上市公司的收购活动中有一致行动

情形的投资者，互为一致行动人。乙公司通过协议约定的方式可以支配戊公司和辛公司持有的甲公司股份的表决权，故三者构成一致行动人。

(2)乙公司在收购甲公司股份时，存在如下不符合证券法律制度关于权益变动披露规定的行为：

首先，根据证券法律制度的规定，投资者在持股权益披露期限内，不得再买卖甲公司的股份。由于戊公司、辛公司构成乙公司的一致行动人，故其在上述期限内购买甲公司股份的行为，违反了上述规定。

其次，由于戊公司和辛公司是乙公司的一致行动人，故戊、辛公司持有的甲公司股份于8月1日至3日合计达到5%的比例时，乙公司应当依照相关规定向证监会、证券交易所做出书面报告，通知甲公司并予公告。

(3)丁公司与甲公司的资产重组方案中有两点不符合证券法律制度的规定：

第一，股份发行价格拟定为董事会决议公告前20个交易日交易均价的85%，不符合规定。根据证券法律制度的规定，上市公司发行股份购买资产的，股份发行价格不得低于市场参考价的90%。

第二，丁公司取得股份自股份发行结束之日起6个月后可自由转让，不符合规定。根据证券法律制度的规定，特定对象以资产认购上市公司股份的，自股份发行结束之日起的12个月内不得转让。

(4)2015年11月1日董事会会议的到会人数符合公司法关于召开董事会会议法定人数的规定。根据公司法律制度的规定，股份有限公司董事会会议应有过半数的董事出席方可举行。甲公司11名董事中有7名董事出席会议，出席人数超过半数，会议的召开是合法的。

(5)2015年11月1日董事会做出的决议未获得通过，根据公司法律制度的规定，股份有限公司董事会做出决议，必须经全体董事的过半数通过。该决议有5名董事赞成，未超过全体11名董事的半数。

(6)人民法院不应受理乙公司的起诉。根据公司法律制度的规定，股份有限公司股东提起代位诉讼的资格条件是，连续180日以上单独或者合计持有公司1%以上的股份。乙公司自2015年7月20日开始持有限公司股份，至起诉的2015年11月5日，连续持股时间不足180日。

2016年B卷

风顺科技是一家在深圳证券交易所上市的网络技术服务公司。2015年7月初，风顺科技拟与A公司签订一项技术服务合同，合同金额约3.5亿元。经过谈判，双方于7月15日就合同主要条款达成一致并签署合作意向书。

7月8日，市场出现关于风顺科技即将签署重大交易合同的传闻。7月9日，风顺科技



股票开盘即涨停，之后又一个交易日涨停。7月10日，证券交易所就股价异动向风顺科技提出问询，要求其发布澄清公告。7月10日晚间，风顺科技发布公告称，公司没有需要披露的信息。7月16日，风顺科技发布临时公告，披露公司已与A公司签订重大技术服务合同合作意向书。

2015年10月底，监管机构根据举报，对风顺科技股票交易异常情况立案调查，并查明如下事实。

(1)孙某系风顺科技董事长王某的表弟，2015年7月8日市场开始出现传闻后，孙某于当日向王某之妻了解情况，王妻向孙某确认风顺科技正与A公司商谈合作事宜，且签约可能性较大，孙某遂于7月9日买入风顺科技股票，并于7月15日卖出，获利30万元。

(2)投资者张某于2014年2月高价买入风顺科技股票，并一直持有，市场出现传闻后，张某担心有人以虚假信息操纵股价，遂于2015年7月10日卖出所持有的全部风顺科技股票，亏损10万元。张某主张，其亏损系风顺科技虚假陈述所致。

在监管机构调查过程中，负责公司信息披露事务的董事会秘书郑某辩称，公司未正确披露重大技术服务合同的相关信息，是公司实际控制人授意而为，自己仅是遵照指令行事，不应受到处罚。

投资者刘某持有风顺科技11%的股份。刘某认为风顺科技董事长王某对这场股市风波负有直接责任，提议召开董事会会议罢免王某的董事长职务。

投资者钱某自2014年3月起一直持有风顺科技的股票，持股比例为0.1%。钱某认为，董事长王某对公司信息披露不及时负主要责任，同时造成信息泄露，违反忠实和勤勉义务，损害了公司利益。2015年10月7日，钱某书面请求公司监事会起诉王某，遭到拒绝。次日，钱某以个人名义直接向法院提起诉讼，要求王某赔偿公司损失。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1)风顺科技于7月10日发布公告称没有需要披露的信息，是否符合证券法律制度的规定？

(2)孙某买卖风顺科技股票的行为是否构成内幕交易？

(3)人民法院能否推定投资者张某的有关亏损系风顺科技虚假陈述所致？

(4)公司董事会秘书郑某主张其本人不应受处罚的抗辩是否成立？

(5)刘某是否具有提议召开董事会临时会议的资格？

(6)人民法院应否受理钱某提起的诉讼？

【答案】

(1)风顺科技于7月10日发布公告称没有需要披露的信息，不符合证券法律制度的规定。因为虽然7月8日风顺科技与A公司尚未签署合作意向书，但风顺科技股票已经出现异常交易情况，风顺科技应当立即披露相关事项的现状，以及可能影响事件进展的风险因素。

(2)孙某买卖风顺科技股票的行为构成内幕交易。根据规定，内幕信息知情人员的近亲属或者其他与内幕信息知情人员关系密切的人员，在内幕信息敏感期内，从事或者明示、暗示他人从事，或者泄露内幕信息导致他人从事与该内幕信息有关的证券、期货交易，相



关交易行为明显异常，且无正当理由或者正当信息来源的，构成内幕交易。

(3) 人民法院不能直接推定投资者张某的有关亏损系风顺科技虚假陈述所致。根据规定，对虚假陈述因果关系的推定，表现为对买入时间段和损失产生时间段的认定。买入时间段应为“虚假陈述实施日及以后，至揭露日或者更正日之前买入该证券”；损失产生时间段应为“投资人在虚假陈述揭露日或者更正日及以后，因卖出该证券发生亏损，或者因持续持有该证券而产生亏损”。

在本题中，张某买入风顺科技股份的时间为 2014 年 2 月，在虚假陈述实施日(2015 年 7 月 10 日)之前，买入时间段不符合要求，人民法院不能直接推定张某的损失与风顺科技的虚假陈述行为有因果关系。

(4) 公司董事会秘书郑某主张其本人不应受处罚的抗辩不成立。根据规定，“受到股东、实际控制人控制或者其他外部干预”的，不得单独作为不予处罚情形的认定。

(5) 刘某具有提议召开董事会临时会议的资格。根据规定，代表 10% 以上表决权的股东、1/3 以上董事或者监事会，可以提议召开董事会临时会议。在本题中，刘某持有风顺科技 11% 的股份，有权提议召开临时董事会。

(6) 人民法院不应受理钱某提起的诉讼。根据规定，股份有限公司连续 180 日以上单独或者合计持有公司 1% 以上股份的股东，可以依照法定程序提起股东代表诉讼。在本题中，钱某仅持有风顺科技 0.1% 的股份，不具有提起股东代表诉讼的资格。

2015 年 A 卷

恒利发展是在上海证券交易所挂牌的上市公司，股本总额 10 亿元，主营业务为医疗器械研发与生产。维义高科是从事互联网医疗业务的有限责任公司，甲公司和乙公司分别持有维义高科 90% 和 10% 的股权。为谋求业务转型，2015 年 6 月 3 日，恒利发展与维义高科、甲公司、乙公司签署了四方重组协议书，协议的主要内容如下：(1) 恒利发展以主业资产及负债(资产净额经评估为 9 亿元)，置换甲公司持有的维义高科的全部股权；(2) 恒利发展以 1 亿元现金购买乙公司持有的维义高科的全部股权。恒利发展最近的一个会计年度经审计的合并财务会计报告显示，期末净资产额为 17 亿元。

恒利发展拟通过非公开发行公司债券的方式筹集 1 亿元收购资金，并初拟了发行方案，内容如下：(1) 拟发行的公司债券规模为 1 亿元，期限 5 年，面值 10 元；(2) 发行对象为不超过 300 名的合格投资者。其中：企事业单位、合伙企业的净资产不得低于 500 万元，个人投资者名下金融资产不得低于 100 万元。董事会讨论后，对上述方案中不符合证券法律制度规定的内容进行了修改。

恒利发展召开的临时股东大会对资产重组和公司债券发行事项分别进行了表决，出席该次股东大会的股东共持有 4.5 亿股有表决权的股票，关于资产重组的议案获得 3.1 亿股赞成票，关于发行公司债券的议案获得 2.3 亿股赞成票，该次股东大会宣布的两项议案均获得通过。在上述两项方案的表决中，持股比例为 0.1% 的股东孙某均投了反对票。根据



前述表决结果，孙某认为，两议案的赞成票数均未达到法定比例，不能形成有效的股东大会决议。

孙某还对恒利发展通过置换方式出让主业资产持反对意见，遂要求公司回购其持有的恒利发展的全部股份，被公司拒绝。随后，孙某书面请求监事会对公司全体董事提起诉讼，称公司全体董事在资产重组交易中低估了公司主业资产的价值，未尽到勤勉义务，给公司造成巨大损失，应承担赔偿责任，亦被拒绝。孙某遂直接向人民法院提起股东代表诉讼，人民法院裁定不予受理。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 该资产重组交易是否应向中国证监会申请核准？
- (2) 公司初拟的非公开发行公司债券方案中，有哪些内容不符合证券法律制度的规定？
- (3) 临时股东大会做出的重大资产重组决议，是否符合法定表决权比例？
- (4) 临时股东大会做出的公司债券发行决议，是否符合法定表决权比例？
- (5) 恒利发展是否有义务回购股东孙某所持公司的股份？
- (6) 人民法院对孙某的起诉裁定不予受理，是否符合法律规定？

【答案】

(1) 该资产重组交易应向中国证监会申请核准。根据证券法律制度的规定，上市公司出售的资产净额占上市公司最近一个会计年度经审计的合并财务会计报告期末净资产额的比例达到 50% 以上，且超过 5000 万元人民币的，构成上市公司的重大资产重组。在该资产重组交易中，恒利发展购买、出售的资产净额总计 10 亿元，而其最近一个会计年度经审计的合并财务会计报告显示期末净资产额为 17 亿元，前者超过 5000 万元人民币，且已经超过后者的 50%，故构成重大资产重组，应报中国证监会核准。

(2) 公司初拟的非公开发行公司债券方案中，不符合证券法律制度规定的内容：第一，债券面值不合法，应当为 100 元面值；第二，发行对象人数不合法，非公开发行公司债券的每次发行对象不得超过 200 人；第三，部分投资者不符合“合格投资者”的条件，企事业单位法人、合伙企业的净资产应当不低于 1000 万元，个人投资者名下的金融资产应当不低于 300 万元。

(3) 临时股东大会做出资产重组决议，符合法定表决权比例。根据证券法律制度的规定，上市公司股东大会就重大资产重组事项做出决议，必须经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。本次股东大会出席的股东所持表决权为 4.5 亿股，3.1 亿股赞成重组事项，符合做出决议的票数要求。

(4) 临时股东大会做出公司债券发行决议，符合法定表决权比例。根据公司法律制度的规定，发行公司债券属于普通决议事项，经出席会议的股东所持表决权过半数通过即可，本次股东大会出席股东所持表决权为 4.5 亿股，2.3 亿股赞成发行公司债券事项，符合做出决议的票数要求。

(5) 恒利发展没有义务回购股东孙某的股份。根据公司法律制度的规定，股份公司股东仅在对股东大会做出的合并或者分立决议持异议的情况下，才有权请求公司回购其股份，而本次交易未导致公司合并或分立，交易完成后恒利发展和维义高科均继续存续。

(6) 人民法院对孙某的起诉裁定不予受理符合法律规定。根据《公司法》法律制度的规定，单独或者合计持有公司 1% 以上股份的股东才有权提起股东代表诉讼。孙某持股比例仅为 0.1%，没有达到这一要求。

2015 年 B 卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

大华公司是上海证券交易所上市公司，总股本 10 亿元。公司董事长赵某通过自己控股的华星公司持有大华公司 51% 的股份。

网商公司是一家有限责任公司，股东钱某持股 90%、孙某持股 10%。网商公司最近 3 年的净利润分别为 2 亿元、-1 亿元、3000 万元。

网商公司资产总额为大华公司资产总额的 1.5 倍，大华公司计划通过购买网商公司全部资产的方式将其收购。为此，大华公司拟订了两种收购方案。

方案一：大华公司向网商公司股东钱某、孙某分别发行新股 9 亿股、1 亿股，用于购买二人所持网商公司的全部股份。

方案二：大华公司先向华星公司发行 5 亿股新股，华星公司向大华公司支付 15 亿元。大华公司再向网商公司的股东钱某发行 4.5 亿股、向孙某发行 5000 万股新股，并分别向钱某支付 13.5 亿现金、向孙某支付 1.5 亿现金，用以收购二人所持网商公司的全部股份。

李某是大华公司的股东，持有大华公司 500 万股股份，持股期限超过 180 日。在大华公司重大资产重组的股东大会上，李某认为该次重组将会对公司造成重大不利影响，对此提出异议。但在之后的表决时，李某投了赞成票。最终，股东大会决议实施方案二。

方案二实施后，大华公司股价大幅下跌，李某要求公司回购其所持公司股份，被公司拒绝。

李某又向公司监事会请求对公司董事长赵某提起诉讼，起诉赵某在担任公司董事长期间未尽到相应义务，其行为给公司造成重大损失，监事会对李某的请求未予理睬。随后，李某向人民法院提起股东代表诉讼，同时对赵某的妻子提出控诉，认为她买卖大华公司股票的行为构成内幕交易。

据查，5 月 10 日，赵某妻子将其所持现有股票全部卖出，亏损 50 万元，并全部买入大华公司股票。5 月 12 日，大华公司对外公布重大资产重组的消息。赵某妻子听闻李某向法院提起诉讼后，又将其所持大华公司股份全部出售，亏损 200 万元。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 方案一能否造成大华公司控股情况发生改变？
- (2) 方案一是否符合证券法律制度的规定？
- (3) 根据方案二，分析华星公司是否需要进行免于要约收购申请？
- (4) 李某要求回购公司股份的请求能否获得人民法院的支持？
- (5) 李某对赵某提起的诉讼，人民法院是否应当受理？



(6) 赵某妻子的行为是否构成内幕交易？

【答案】

(1) 方案一实行后将导致大华公司控股情况发生改变。根据方案一，新股发行后，大华公司总股本将增至 20 亿元，其中：赵某通过华星公司仍持有 5.1 亿股 ($10 \text{ 亿} \times 51\%$)，持股比例降至 25.5% ($5.1 \div 20$)；钱某持有 9 亿股，持股比例为 45%；孙某持有 1 亿股，持股比例为 5%；其他股东共持有 4.9 亿股，持股比例合计为 24.5%。钱某将成为大华公司第一大股东，获得大华公司的实际控制权，而原实际控制人赵某将丧失对大华公司的实际控制权。

(2) 方案一不符合规定。根据规定，自控制权发生变更之日起 60 个月内，向收购人及其关联人购买资产总额占上市公司控制权发生变更的前一个会计年度经审计的合并财务会计报告期末资产总额的比例达到 100% 以上的，构成借壳上市；上市公司购买的资产对应的经营实体应当是股份有限公司或者有限责任公司，且符合《首次公开发行股票并上市管理办法》规定的其他发行条件（例如，最近 3 个会计年度净利润均为正数且累计超过人民币 3000 万元）。在本题中，网商公司资产总额为大华公司资产总额的 1.5 倍，构成借壳上市，但网商公司最近 3 个会计年度的净利润中存在负数，不符合规定。

(3) 华星公司无须提出豁免申请，直接办理股份转让和过户登记即可。根据规定，在一个上市公司中拥有权益的股份达到或者超过该公司已发行股份的 50% 的，继续增加其在该公司拥有的权益不影响该公司的上市地位的，相关投资者可以免于按照有关规定提出豁免申请，直接向证券交易所和证券登记结算机构申请办理股份转让和过户登记手续。在本题中，华星公司已经持股 51%，继续增持 5 亿股并不影响大华公司的上市地位，直接办理股份转让和过户登记即可。

(4) 李某要求回购公司股份的请求不能获得人民法院的支持。根据规定，股份有限公司异议股份的回购请求权只限于对股东大会做出的公司“合并、分立”决议持有异议。在本题中，李某投了赞成票，并非异议股东，而且该决议并非公司合并、分立决议。

(5) 人民法院不应受理。根据规定，股份有限公司拟提起股东代表诉讼的股东，应当连续 180 日以上单独或者合计持有公司 1% 以上股份。在本题中，李某的持股比例未达到 1%，不具有提起股东代表诉讼的资格。

(6) 赵某妻子的行为构成内幕交易。根据规定，内幕信息知情人的配偶、父母、子女以及其他有密切关系的人，其证券交易活动与该内幕信息基本吻合的，可以确认内幕交易行为成立。

2014 年 A 卷

嘉业股份有限公司（简称嘉业股份）是一家在上海证券交易所上市的公司，股本总额为 8 亿元，最近一期期末经审计的净资产为 6 亿元。2014 年 3 月 5 日，嘉业股份董事会对以下几种融资方案进行了讨论。



(1) 优先股发行方案。该方案主要内容：A. 公开发行优先股 3 亿股，筹资 4 亿元；B. 股息率暂定 6%，每年根据市场情况调整一次；C. 公司每年如有可分配税后利润，须按约定向优先股股东分配股息；D. 若当年公司未能足额向优先股股东派发股息，差额部分不予累积；E. 优先股股东按照约定股息率分配股息后，还可同普通股股东一起参加剩余利润分配。

(2) 定向增发方案。该方案主要内容：非公开发行普通股 2 亿股；发行对象为一家证券投资基金管理的 3 只基金、7 名自然人和一家境外战略投资者（境外战略投资者将在发行结束后报国务院相关部门备案）；境外战略投资者认购的股份自发行结束之日起 12 个月内不得转让。

(3) 公开发行公司债券方案。该方案主要内容：公开发行公司债券 3 亿元；期限为 5 年；利率拟为 5%；自核准发行之日起 30 个月内分 3 次发行完毕，首期发行 1 亿元。

对上述几种方案，董事会讨论后认为，定向增发方案和公司债券发行方案存在有违相关规定之处，也不适合公司实际情况；优先股发行方案符合公司需要，但部分内容不符合法律规定，应予修改。2014 年 4 月 15 日，修改后的优先股方案获股东大会通过，后经中国证监会核准发行。

2014 年 8 月 25 日，A 公司发布公告，称其已持有嘉业股份 5% 的股份，并拟继续增持。2014 年 9 月 10 日，A 公司再次发布公告，称其又增持了嘉业股份 5% 的股份，但因股价持续走高，未来 12 个月内将不再增持。经查，8 月 25 日，A 公司持有嘉业股份 5% 的普通股；9 月 10 日，A 公司持有嘉业股份 7% 的普通股和 3% 的优先股。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 2014 年 3 月 5 日嘉业股份董事会讨论的优先股发行方案中，有哪些内容不符合相关规定？

(2) 2014 年 3 月 5 日嘉业股份董事会讨论的定向增发方案中，发行对象的数量是否符合法律规定？

(3) 2014 年 3 月 5 日嘉业股份董事会讨论的定向增发方案中，引入境外战略投资者的审批程序和认购股份后限制转让的时间是否符合相关规定？

(4) 2014 年 3 月 5 日嘉业股份董事会的公开发行公司债券的方案中，有哪些内容不符合法律规定？

(5) A 公司于 2014 年 9 月 10 日发出公告的行为是否符合法律规定？

【答案】

(1) 2014 年 3 月 5 日嘉业股份董事会讨论的优先股发行方案中，以下内容不符合相关规定。

第一，关于拟筹资 4 亿元的内容不符合法律规定。因为公司发行优先股筹资的金额不得超过发行前净资产的 50%。

第二，关于股息率每年调整一次的内容不符合法律规定。因为对于公开发行优先股，必须采取固定股息率。

第三，关于未能足额发放的优先股股息不予累积的内容不符合法律规定。因为对于公开发行的优先股，未能足额分配的优先股股息，差额部分应当累积到下一会计年度。

第四，关于优先股股东在按照约定的股息率分配股息后，还可同普通股股东一起参加



剩余利润分配的内容不符合法律规定。因为公开发行优先股的，必须在公司章程中规定优先股股东在按照约定的股息率分配股息后，不再同普通股股东一起参加利润分配。

(2)2014年3月5日嘉业股份董事会讨论的定向增发方案中，发行对象的数量符合相关规定。根据证券法律制度的规定，非公开发行股票的发行人不得超过10名。证券投资基金管理公司以其管理的两只以上基金认购的，视为一个发行对象。

(3)2014年3月5日嘉业股份董事会讨论的定向增发方案中，引入境外战略投资者的审批程序不符合相关规定。根据证券法律制度的规定，发行对象为境外战略投资者的，应当经国务院相关部门事先批准。

境外战略投资者认购股份后限制转让的时间不符合相关规定。根据证券法律制度的规定，境外战略投资者认购的股份，自发行结束之日起36个月内不得转让。

(4)2014年3月5日嘉业股份董事会讨论的公司债券发行方案中，以下内容不符合法律规定。

第一，关于发行3亿元公司债券的内容不符合法律规定。根据证券法律制度的规定，公司累计债券余额不得超过公司净资产额的40%。

第二，关于30个月内发行完毕的内容不符合法律规定。根据证券法律制度的规定，公司债券应自证监会核准发行之日起的24个月内发行完毕。

第三，关于首期发行1亿元的内容不符合法律规定，根据证券法律制度的规定，债券首期发行数量不得少于总发行数量的50%。

(5)A公司于9月10日发出公告的行为不符合法律规定。根据证券法律制度的规定，只有持有上市公司已发行的股份每增加或减少5%才需要公告；在计算收购人持有上市公司已发行的股份比例时，表决权未恢复的优先股不计入持股比例。

2014年B卷

(本题根据网友回忆整理，非中国注册会计师协会官方公布试题版本。)

大华股份有限公司(简称大华公司)于2006年在上海证券交易所上市，普通股总数为5亿股，甲、乙分别持有大华公司31%和25%的股份。截至2013年年底，大华公司净资产额为10亿元，最近3年可分配利润分别为3000万元、2000万元和1000万元。

2015年2月，大华公司董事会决定，拟向合格投资者公开发行公司债券筹资5亿元，期限为5年，年利率为6%。财务顾问四维公司认为，大华公司的净资产和利润情况均不符合公开发行公司债券的条件，建议考虑其他融资途径。

2015年3月，大华公司董事会做出决议，拟公开发行优先股，并制定方案如下：(1)发行优先股3亿股，拟筹资5亿元；(2)第一年股息率为6%，此后每两年根据市场利率调整一次；(3)优先股股东按照约定股息率分配股息后，还可与普通股股东一起参加剩余利润分配。2015年4月，在大华公司召开的年度股东大会上，优先股融资方案未获通过。

由于融资无望，大华公司股价持续走低。2015年5月8日，丙公司通知大华公司和上

海证券交易所，同时发布公告，称其已于4月27日与大华公司的股东丁达成股权转让协议，拟收购丁持有的大华公司7%的股权。与此同时，甲宣布将在未来12个月内增持大华公司不超过2%的股份。

某媒体经调查后披露，丙与乙共同设有一普通合伙企业，因此，丙与乙构成一致行动人，丙在收购丁持有的大华公司7%的股权时必须采取要约收购方式。该媒体还披露，2015年4月28日，股民A和B均在亏本卖出其证券账户中的全部股票后，分别买入大华公司股票10万股和15万股；此前两人均未买卖过大华公司股票；A是股东丁之妻；B与丙公司董事长C是好友。

中国证监会调查发现，B与C曾于4月27日晚间通话，A和B对此次交易均未提供合理解释，有关媒体披露的情况属实。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

(1) 四维公司关于大华公司的净资产和利润情况均不符合公开发行公司债券条件的判断是否正确？

(2) 大华公司董事会提出的优先股融资方案中有哪些内容不符合相关规定？

(3) 有关媒体关于丙与乙构成一致行动人的说法是否符合法律规定？

(4) 有关媒体关于丙在收购丁所持大华公司7%的股权时必须采取要约收购方式的说法是否符合法律规定？

(5) 甲增持大华公司2%的股份是否必须采取要约收购方式？

(6) A和B买卖大华公司股票的行为是否构成内幕交易？

【答案】

(1) ①四维公司关于大华公司的净资产不符合公开发行公司债券条件的判断正确。根据规定，公开发行公司债券的，本次发行后累计公司债券余额不得超过公司最近一期期末净资产额的40%。在本题中，大华公司最近一期期末净资产额为10亿元，本次拟发行额为5亿元，超过40%。

②四维公司关于大华公司的利润情况不符合发行公司债券条件的判断正确。根据规定，公开发行公司债券的，发行人最近3个会计年度实现的年均可分配利润应足以支付公司债券1年的利息。在本题中，大华公司拟发行的公司债券1年的利息为3000万元，而其最近3年年均可分配利润只有2000万元。

(2) 大华公司董事会提出的优先股融资方案中，以下内容不符合规定。

①拟发行的优先股股数不符合法律规定。根据规定，公司已经发行的优先股不得超过公司普通股总数的50%。在本题中，大华公司已发行的普通股总数为5亿股，拟发行优先股3亿股，超过50%。

②有关股息率调整的方案不符合法律规定。根据规定，公开发行的优先股应当采取固定股息率，不能两年调整一次。

③有关优先股股东分配股息后还能继续参加剩余利润分配的内容不符合法律规定。根据规定，公开发行的优先股，优先股股东分配股息后，不再同普通股股东一起参加剩余利润分配。



(3)有关媒体关于丙与乙构成一致行动人的说法符合法律规定。根据规定，当投资者之间存在合伙关系时，如无相反证据，可以推定为一致行动人。

(4)有关媒体关于丙在收购丁所持大华公司7%的股权时必须采取要约收购的说法符合法律规定。根据规定，一致行动人应当合并计算所持有的股份；收购人拟通过协议方式收购一个上市公司的股份超过30%的，超过30%的部分应当以要约方式进行，除非依法取得中国证监会的豁免，否则应当发出全面要约，或者在接到中国证监会不予豁免通知之日起30日内将其或者其控制的股东所持有的目标公司股份减持到30%或者30%以下。

(5)甲增持大华公司2%的股份无须采取要约收购方式。甲持有大华公司股份超过30%，且距增持之时已超过1年；其在12个月内增持的股份不超过公司已发行股份的2%时，豁免发出要约。

(6)①A买卖大华公司股票的行为构成内幕交易。A是内幕交易信息知情人的配偶，且其交易行为明显异常，又未能提供合理解释。

②B买卖大华公司股票的行为构成内幕交易。B在内幕信息公开前，与内幕信息知情人员联络、接触，且其交易行为明显异常，又未能提供合理解释。

2013年A卷

赵某担任甲上市公司总经理，并持有该公司股票10万股。钱某为甲公司董事长兼法定代表人。

2011年7月1日，钱某召集甲公司董事会，9名董事中有4人出席，另有1名董事孙某因故未能出席，书面委托钱某代为出席投票；赵某列席会议。会上，经钱某提议，出席董事会的全体董事通过决议，从即日起免除赵某总经理职务。

赵某向董事会抗议称：公司无正当理由解除其职务，且董事会实际出席人数未过半数，董事会决议无效。公司于次日公布了董事会关于免除赵某职务的决定。12月20日，赵某卖出所持的2万股甲公司股票。

2011年12月23日，赵某向中国证监会书面举报称：(1)甲公司的子公司乙公司曾向甲公司全体董事提供低息借款，用于个人购房；(2)2011年4月1日，公司召开的董事会通过决议为母公司丙公司向银行借款提供担保，但甲公司并未公开披露该担保事项。

2012年1月16日，中国证监会宣布对甲公司涉嫌虚假陈述的行为立案调查。3月1日，中国证监会宣布：经调查，甲公司存在对外提供担保未披露情形，构成虚假陈述行为；决定对甲公司给予警告，并处罚款50万元；认定钱某为直接责任人员，并处罚款10万元；认定董事李某等人为其他直接责任人员，并处罚款3万元。

钱某辩称，公司未披露担保事项是公司实际控制人的要求，自己只是遵照指令行事，不应受处罚；李某则辩称，自己是独立董事，并不直接参与公司经营管理活动，因此不应对公司的虚假陈述行为承担任何责任。中国证监会未采纳钱某和李某的抗辩理由。

中国证监会对甲公司的行政处罚生效后，有投资者拟对甲公司提起民事赔偿诉讼。其中，

吴某于2011年6月20日买入甲公司股票1万股，于2012年1月5日卖出，损失1万元；郑某于2011年4月5日买入甲公司股票1万股，于2012年2月5日卖出，损失1万元。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1)2011年7月1日甲公司董事会的出席人数是否符合规定？
- (2)甲公司董事会能否在无正当理由的情况下解除赵某的总经理职务？
- (3)2011年12月20日赵某卖出所持甲公司2万股股票的行为是否合法？
- (4)乙公司向甲公司的所有董事提供低息借款购房的行为是否合法？
- (5)2011年4月1日甲公司董事会通过的为丙公司提供担保的决议是否合法？
- (6)钱某和李某各自对中国证监会行政处罚的抗辩能否成立？
- (7)投资者吴某和郑某能否获得证券民事损害赔偿？

【答案】

(1)2011年7月1日甲公司董事会的出席人数符合规定。根据公司法律制度的规定，董事会会议应有过半数董事出席方可举行，但董事因故不能出席的，可以书面委托其他董事代为出席。甲公司有9名董事，4名实际出席，1名委托他人出席，符合过半数要求。

(2)董事会可在无正当理由的情况下解除赵某的总经理职务。根据公司法律制度的规定，董事会有权解聘公司总经理，并不需要理由。

(3)2011年12月20日赵某卖出甲公司2万股股票的行为不合法。根据公司法律制度的规定，公司高级管理人员在离职后半年内，不得转让其所持有的本公司股份。

(4)乙公司向甲公司所有董事提供低息购房借款的行为不合法。根据公司法律制度的规定，公司不得通过子公司向高级管理人员提供借款。

(5)2011年4月1日甲公司董事会通过的为丙公司提供担保的决议不合法。根据公司法律制度的规定，公司为公司股东提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议。

(6)钱某的抗辩理由不能成立。根据证券法律制度的规定，上市公司董事负有保证信息披露真实、准确、完整、及时和公平的义务。公司董事受到实际控制人控制这一情形不得单独作为不予处罚的理由。李某的抗辩理由不能成立。根据证券法律制度的规定，上市公司董事负有保证信息披露真实、准确、完整、及时和公平的义务。不直接从事经营管理不得单独作为不予处罚的情形认定。

(7)周某不能获得证券民事赔偿。根据证券法律制度的规定，周某是在虚假陈述实施日之前买入股票的，因此不能推定其损失与虚假陈述行为之间存在因果关系。吴某不能获得证券民事赔偿。根据证券法律制度的规定，吴某在虚假陈述揭露日之前已经卖出了股票，因此不能推定其损失与虚假陈述之间存在因果关系。郑某能够获得证券民事赔偿。根据证券法律制度的规定，郑某是在虚假陈述实施日之后买入甲公司股票，并在虚假陈述揭露日之后卖出该股票而发生亏损的，可以推定其损失与虚假陈述之间存在因果关系。

专题五 合伙企业法律制度

合伙企业法最近几年没有考过主观题，但不排除这种可能性，所以将之前年份的真题放在这里，供读者参考。

2012 年

2011 年 1 月，甲、乙、丙、丁、戊共同出资设立 A 有限合伙企业（简称“A 企业”），从事产业投资活动。其中，甲、乙、丙为普通合伙人，丁、戊为有限合伙人。丙负责执行合伙事务。

2011 年 2 月，丙请丁物色一家会计师事务所，以承办本企业的审计业务。丁在合伙人会议上提议聘请自己曾任合伙人的 B 会计师事务所。对此，丙、戊表示同意，甲、乙则以丁是有限合伙人、不应参与执行合伙事务为由表示反对。A 企业的合伙协议未对聘请会计师事务所的表决办法做出约定。

2011 年 4 月，戊又与他人共同设立从事产业投资的 C 有限合伙企业（简称“C 企业”），并任执行合伙人。后因 C 企业开始涉足 A 企业的主要投资领域，甲、乙、丙认为戊违反竞业禁止义务，要求戊从 A 企业退出。戊以合伙协议并未对此做出约定为由予以拒绝。

2011 年 5 月，戊以其在 A 企业中的财产份额出质向庚借款 200 万元，但未告知 A 企业的其他合伙人。2011 年 12 月，因戊投资连续失败，其个人财产损失殆尽，无力偿还所欠庚的到期借款。经评估，戊在 A 企业中的财产份额价值 150 万元。庚因欠 A 企业 50 万元到期债务，遂自行以该笔债务抵销戊所欠其借款 50 万元，并同时向 A 企业提出就戊在 A 企业中的财产份额行使质权。对于庚的抵销行为与行使质权之主张，A 企业均表示反对。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。

- (1) 甲、乙反对丁提议 B 会计师事务所承办 A 企业审计业务的理由是否成立？
- (2) 在甲、乙反对，其他合伙人同意的情况下，丁关于聘请 B 会计师事务所承办 A 企业审计业务的提议能否通过？
- (3) 甲、乙、丙关于戊违反竞业禁止义务的主张是否成立？
- (4) 庚能否以其对戊的债权抵销所欠 A 企业的债务？
- (5) 戊以其在 A 企业中的财产份额向庚出质的行为是否有效？
- (6) 庚是否有权请求人民法院强制执行戊在 A 企业中的财产份额？

【答案】

(1) 甲、乙反对丁提议 B 会计师事务所承办 A 企业审计业务的理由不成立。根据规定，有限合伙人参与选择承办本企业审计业务的会计师事务所，不视为执行合伙事务。



(2)在甲、乙反对，其他合伙人同意的情况下，丁关于聘请B会计师事务所承办A企业审计业务的提议能够通过。因为合伙企业法律制度，并未对有限合伙企业聘请承办企业审计业务的会计师事务所的决议办法做出强行要求，因此，适用合伙协议未约定或约定不明确的，实行合伙人一人一票并经全体合伙人过半数通过的表决办法。在本题中，A企业的合伙协议没有对该事项约定表决办法，丙、丁、戊合计超过全体合伙人的半数，故丁的提议可以通过。

(3)甲、乙、丙关于戊违反竞业禁止义务的主张不成立。根据规定，除非合伙协议另有约定，有限合伙人可以自营或者同他人合作经营与本有限合伙企业相竞争的业务。

(4)庚不能以其对戊的债权抵销其所欠A企业的债务。根据规定，合伙人发生与合伙企业无关的债务，相关债权人不得以其债权抵销其对合伙企业的债务。

(5)戊的出质行为有效。根据规定，除非合伙协议另有约定，有限合伙人可以将其在有限合伙企业中的财产份额出质。

(6)庚有权请求人民法院强制执行戊在A企业中的财产份额。根据规定，当合伙人的自有财产不足清偿其与合伙企业无关的债务时，债权人可以请求人民法院强制执行该合伙人在合伙企业中的财产份额用于清偿。在本题中，戊的自有财产不足以偿还所欠庚的到期借款，故庚有权请求人民法院强制执行戊在A企业中的财产份额。

2011 年

2010年1月，注册会计师甲、乙、丙三人在北京成立了一家会计师事务所，性质为特殊的普通合伙企业。甲、乙、丙在合伙协议中约定：

(1)甲、丙分别以现金300万元和50万元出资，乙以一套房屋出资，作价200万元，作为会计师事务所的办公场所；

(2)会计师事务所的盈亏按照各自的出资比例享有和承担；

(3)甲负责执行合伙事务。

2011年3月，丙在为B公司提供审计服务时，因重大过失给B公司造成300万元损失。该会计师事务所现有的全部财产价值250万元，其中，乙用于出资的房屋变现价值为230万元。该会计师事务所将全部财产用于赔偿B公司，并且B公司要求丙支付剩余的50万元赔偿金。丙则认为，合伙协议约定合伙人对于会计师事务所的亏损按照各自出资比例承担，自己不应对企业财产不足清偿的债务承担全部责任。乙认为其对此债务只应以出资额为限承担责任，而其出资的房屋已经升值，目前变现价值为230万元，故丙应退还其30万元。

2011年5月，因会计师事务所在北京的业务量下降，甲提出将会计师事务所的主要经营地点迁至上海。在合伙人会议上，乙对此表示赞同，丙则反对。甲、乙认为，其二人数及所持出资额均超过半数，且合伙协议对此无特别约定，于是做出迁址决议。

根据上述内容，分别回答下列问题，并说明理由。



- (1) 乙是否有权要求丙退还 30 万元?
- (2) 丙是否应当单独承担对 B 公司剩余 50 万元的赔偿责任?
- (3) 将会计师事务所迁至上海的决议是否有效?

【答案】

(1) 乙无权要求丙退还 30 万元。根据规定, 合伙企业财产具有独立性, 合伙人出资以后, 便丧失了对其作为出资的财产的权利, 合伙企业财产的权利主体是合伙企业, 而非单独的每一个合伙人。在本题中, 乙用于出资的房屋已经成为合伙企业财产, 其升值部分也归会计师事务所所有, 乙无权就出资房屋升值部分要求丙退还。

(2) 丙应当单独承担对 B 公司剩余 50 万元的赔偿责任。根据规定, 特殊普通合伙企业中, 一个合伙人或者数个合伙人在执业活动中因故意或者重大过失造成合伙企业债务的, 该合伙人应当承担无限责任或者无限连带责任, 其他合伙人以其在合伙企业中的财产份额为限承担责任。

(3) 将会计师事务所迁至上海的决议无效。根据规定, 除合伙协议另有约定外, 改变合伙企业主要经营场所的地点, 应当经全体合伙人一致同意。

2007 年

甲、乙、丙、丁共同投资设立了 A 有限合伙企业(以下简称 A 企业)。合伙协议约定: 甲、乙为普通合伙人, 分别出资 10 万元; 丙、丁为有限合伙人, 分别出资 15 万元; 甲执行合伙企业事务, 对外代表 A 企业。2006 年 A 企业发生下列事实。

2 月, 甲以 A 企业的名义与 B 公司签订了一份 12 万元的买卖合同。乙获知后, 认为该买卖合同损害了 A 企业的利益, 且甲的行为违反了 A 企业内部规定的甲无权单独与第三人签订超过 10 万元合同的限制, 遂要求各合伙人做出决议, 撤销甲代表 A 企业签订合同的资格。

4 月, 乙、丙分别征得甲的同意后, 以自己在 A 企业中的财产份额出质, 为自己向银行借款提供质押担保。丁对上述事项均不知情, 乙、丙之间也对质押担保事项互不知情。

8 月, 丁退伙, 并从 A 企业取得退伙结算财产 12 万元。

9 月, A 企业吸收庚作为普通合伙人入伙, 庚出资 8 万元。

10 月, A 企业的债权人 C 公司要求 A 企业偿还 6 月份所欠款项 50 万元。

11 月, 丙因所设个人独资企业发生严重亏损不能清偿 D 公司到期债务, D 公司申请人民法院强制执行丙在 A 企业中的财产份额用于清偿其债务。人民法院强制执行丙在 A 企业中的全部财产份额后, 甲、乙、庚决定 A 企业以现有企业组织形式继续经营。

经查, A 企业内部约定, 甲无权单独与第三人签订超过 10 万元的合同, B 公司与 A 企业签订买卖合同时, 不知 A 企业该内部约定。合伙协议未对合伙人以财产份额出质事项进行约定。

根据上述内容, 分别回答下列问题, 并说明理由。

- (1) 甲以 A 企业的名义与 B 公司签订的买卖合同是否有效？
- (2) 合伙人对撤销甲代表 A 企业签订合同的资格事项做出决议，在合伙协议未约定表决办法的情况下，应当如何表决？
- (3) 乙、丙的质押担保行为是否有效？
- (4) 如果 A 企业的全部财产不足以清偿 C 公司的债务，对不足以清偿的部分，哪些合伙人应当承担清偿责任？如何承担清偿责任？
- (5) 人民法院强制执行丙在 A 企业中的全部财产份额后，甲、乙、庚决定 A 企业以现有的企业组织形式继续经营是否合法？

【答案】

(1) 甲以 A 企业的名义与 B 公司签订的买卖合同有效。根据规定，合伙企业对合伙人执行合伙企业事务以及对外代表合伙企业权利的限制不得对抗善意的第三人。在本题中，B 公司属于不知情的善意第三人，因此，买卖合同有效。

(2) 实行合伙人一人一票并经全体合伙人过半数通过的表决方式。

(3) ①乙的质押行为无效。根据规定，普通合伙人以其在合伙企业中的财产份额出质的，须经其他合伙人一致同意；未经其他合伙人一致同意，其行为无效，由此给善意第三人造成损失的，由行为人依法承担赔偿责任。在本题中，普通合伙人乙的质押行为未经其他合伙人的同意，因此，质押行为无效。

②丙的质押行为有效。根据规定，有限合伙人可以将其在有限合伙企业中的财产份额出质；但是，合伙协议另有约定的除外。在本题中，由于合伙协议未对合伙人以财产份额出质事项进行约定，因此，有限合伙人丙的质押行为有效。

(4) 普通合伙人甲、乙、庚应承担无限连带责任，有限合伙人丙以其出资额为限承担有限责任；退伙的有限合伙人丁以其退伙时从 A 企业分回的 12 万元财产为限承担有限责任。

(5) 甲、乙、庚决定 A 企业以现有企业组织形式继续经营的行为不合法。根据规定，有限合伙企业仅剩普通合伙人的，应当转为普通合伙企业。在本题中，人民法院强制执行丙在 A 企业中的全部财产份额后，有限合伙人丙当然退伙，A 企业中只剩下普通合伙人，A 企业应当转为普通合伙企业。

必背法条整理

很多考生都呼吁能否总结一个必背法条，其实这是笔者不希望去总结的资料，总觉得挂一漏万，但还是为考生总结了这份资料。考生要注意，仅仅背诵这些，是不足以通过考试的。合同法分则、票据法请考生自行参阅知识点整理，并没有纳入整理范围。

第二章 基本民事法律制度

关 键 词	法 条
无权代理 本人追认	【民法总则第一百七十一条】行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后，仍然实施代理行为，未经被代理人追认的，对被代理人不发生效力
无权代理 相对人催告	【民法总则第一百七十一条】相对人可以催告被代理人自收到通知之日起一个月内予以追认。被代理人未作表示的，视为拒绝追认
无权代理 善意相对人撤销权	【民法总则第一百七十一条】行为人实施的行为被追认前，善意相对人有撤销的权利。撤销应当以通知的方式做出
无权代理 责任承担	【民法总则第一百七十一条】行为人实施的行为未被追认的，善意相对人有权请求行为人履行债务或者就其受到的损害请求行为人赔偿，但是赔偿的范围不得超过被代理人追认时相对人所能获得的利益
	【民法总则第一百七十一条】相对人知道或者应当知道行为人无权代理的，相对人和行为人按照各自的过错承担责任
表见代理	【民法总则第一百七十二条】行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后，仍然实施代理行为，相对人有理由相信行为人有代理权的，代理行为有效

第三章 物权法律制度

关 键 词	法 条
债权与 物权相分离	<p>【物权法第十五条】当事人之间订立有关设立、变更、转让和消灭不动产物权的合同，除法律另有规定或者合同另有约定外，自合同成立时生效；未办理物权登记的，不影响合同效力。</p> <p>【买卖合同司法解释一第三条】当事人一方以出卖人在缔约时对标的物没有所有权或者处分权为由主张合同无效的，人民法院不予支持</p> <p>出卖人因未取得所有权或者处分权致使标的物所有权不能转移，买受人要求出卖人承担违约责任或者要求解除合同并主张损害赔偿的，人民法院应予支持</p> <p>【合同法】第五十一条无处分权的人处分他人财产，经权利人追认或者无处分权的人订立合同后取得处分权的，该合同有效</p>
一物数卖	【合同法司法解释二第十五条】出卖人就同一标的物订立多重买卖合同，合同均不具有合同法第五十二条规定的无效情形，买受人因不能按照合同约定取得标的物所有权，请求追究出卖人违约责任的，人民法院应予支持

续表

关 键 词	法 条
一物数卖	<p>【买卖合同司法解释第九条】出卖人就同一普通动产订立多重买卖合同，在买卖合同均有效的情况下，买受人均要求实际履行合同的，应当按照以下情形分别处理</p> <p>(一) 先行受领交付的买受人请求确认所有权已经转移的，人民法院应予支持</p> <p>(二) 均未受领交付，先行支付价款的买受人请求出卖人履行交付标的物等合同义务的，人民法院应予支持</p> <p>(三) 均未受领交付，也未支付价款，依法成立在先合同的买受人请求出卖人履行交付标的物等合同义务的，人民法院应予支持</p>
	<p>【买卖合同司法解释第十条】出卖人就同一船舶、航空器、机动车等特殊动产订立多重买卖合同，在买卖合同均有效的情况下，买受人均要求实际履行合同的，应当按照以下情形分别处理</p> <p>(一) 先行受领交付的买受人请求出卖人履行办理所有权转移登记手续等合同义务的，人民法院应予支持</p> <p>(二) 均未受领交付，先行办理所有权转移登记手续的买受人请求出卖人履行交付标的物等合同义务的，人民法院应予以支持</p> <p>(三) 均未受领交付，也未办理所有权转移登记手续，依法成立在先合同的买受人请求出卖人履行交付标的物和办理所有权转移登记手续等合同义务的，人民法院应予以支持</p> <p>(四) 出卖人将标的物交付给买受人之一，又为其他买受人办理所有权转移登记，已受领交付的买受人请求将标的物所有权登记在自己名下的，人民法院应予以支持</p>
买卖不破租赁	【合同法第二百二十九条】租赁物在租赁期间发生所有权变动的，不影响租赁合同的效力
抵押不破租赁	【物权法第一百九十条】订立抵押合同前抵押财产已出租的，原租赁关系不受该抵押权的影响。抵押权设立后抵押财产出租的，该租赁关系不得对抗已登记的抵押权
善意取得	<p>【物权法第一百零六条】无处分权人将不动产或者动产转让给受让人的，所有权人有权追回；除法律另有规定外，符合下列情形的，受让人取得该不动产或者动产的所有权</p> <p>(一) 受让人受让该不动产或者动产时是善意的</p> <p>(二) 以合理的价格转让</p> <p>(三) 转让的不动产或者动产依照法律规定应当登记的已经登记，不需要登记的已经交付给受让人</p>
抵押范围	<p>【物权法第一百八十条】债务人或者第三人有权处分的下列财产可以抵押</p> <p>(一) 建筑物和其他土地附着物</p> <p>(二) 建设用地使用权</p> <p>(三) 以招标、拍卖、公开协商等方式取得的荒地等土地承包经营权</p> <p>(四) 生产设备、原材料、半成品、产品</p> <p>(五) 正在建造的建筑物、船舶、航空器</p> <p>(六) 交通运输工具</p> <p>(七) 法律、行政法规未禁止抵押的其他财产</p> <p>抵押人可以将前款所列财产一并抵押</p> <p>【物权法第一百八十四条】下列财产不得抵押</p> <p>(一) 土地所有权</p> <p>(二) 耕地、宅基地、自留地、自留山等集体所有的土地使用权，但法律规定可以抵押的除外</p> <p>(三) 学校、幼儿园、医院等以公益为目的的事业单位、社会团体的教育设施、医疗卫生设施和其他社会公益设施</p>



续表

关 键 词	法 条
抵押范围	(四)所有权、使用权不明或者有争议的财产 (五)依法被查封、扣押、监管的财产 (六)法律、行政法规规定不得抵押的其他财产
抵押权设立	【物权法第一百八十七条】以本法第一百八十条第一款第一项至第三项规定的财产或者第五项规定的正在建造的建筑物抵押的,应当办理抵押登记。抵押权自登记时设立 【物权法第一百八十八条】以本法第一百八十条第一款第四项和第六项规定的财产或者第五项规定的正在建造的船舶、航空器抵押的,抵押权自抵押合同生效时设立,未经登记,不得对抗善意第三人
流押条款无效	【物权法第一百八十六条】抵押权人在债务履行期届满前,不得与抵押人约定债务人不履行到期债务时抵押财产归债权人所有

第四章 合同法总则

关 键 词	法 条
同时履行抗辩权	【合同法第六十六条】当事人互负债务,没有先后履行顺序的,应当同时履行。一方在对方履行之前有权拒绝其履行要求。一方在对方履行债务不符合约定时,有权拒绝其相应的履行要求。
先履行抗辩权	【合同法第六十七条】当事人互负债务,有先后履行顺序,先履行一方未履行的,后履行一方有权拒绝其履行要求。先履行一方履行债务不符合约定的,后履行一方有权拒绝其相应的履行要求。
不安抗辩权	【合同法第六十八条】应当先履行债务的当事人,有确切证据证明对方有下列情形之一的,可以中止履行 (一)经营状况严重恶化 (二)转移财产、抽逃资金,逃避债务 (三)丧失商业信誉 (四)有丧失或者可能丧失履行债务能力的其他情形 当事人没有确切证据中止履行的,应当承担违约责任 【合同法第六十九条】当事人依照本法第六十八条的规定中止履行的,应当及时通知对方 对方提供适当担保时,应当恢复履行。中止履行后,对方在合理期限内未恢复履行能力并且未提供适当担保的,中止履行的一方可以解除合同
代位权	【合同法第七十三条】因债务人怠于行使其到期债权,对债权人造成损害的,债权人可以向人民法院请求以自己的名义代位行使债务人的债权,但该债权专属于债务人自身的除外 代位权的行使范围以债权人的债权为限。债权人行使代位权的必要费用,由债务人负担
撤销权	【合同法第七十四条】因债务人放弃其到期债权或者无偿转让财产,对债权人造成损害的,债权人可以请求人民法院撤销债务人的行为。债务人以明显不合理的低价转让财产,对债权人造成损害,并且受让人知道该情形的,债权人也可以请求人民法院撤销债务人的行为 撤销权的行使范围以债权人的债权为限。债权人行使撤销权的必要费用,由债务人负担 【合同法第七十五条】撤销权自债权人知道或者应当知道撤销事由之日起一年内行使。自债务人的行为发生之日起五年内没有行使撤销权的,该撤销权消灭
保证方式	【担保法第十九条】当事人对保证方式没有约定或者约定不明确的,按照连带责任保证承担保证责任
保证成立	【担保法司法解释第二十二条】第三人单方以书面形式向债权人出具担保书,债权人接受且未提出异议的,保证合同成立 主合同中虽然没有保证条款,但是,保证人在主合同上以保证人的身份签字或者盖章的,保证合同成立

续表

关 键 词	法 条
共同担保	<p>【担保法司法解释第三十八条】同一债权既有保证又有第三人提供物的担保的，债权人可以请求保证人或者物的担保人承担担保责任</p> <p>【物权法第一百七十六条】被担保的债权既有物的担保又有人的担保的，债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的实现担保物权的情形，债权人应当按照约定实现债权；没有约定或者约定不明确，债务人自己提供物的担保的，债权人应当先就该物的担保实现债权；第三人提供物的担保的，债权人可以就物的担保实现债权，也可以要求保证人承担保证责任。提供担保的第三人承担担保责任后，有权向债务人追偿</p>
债权让与	<p>【合同法第八十条】债权人转让权利的，应当通知债务人。未经通知，该转让对债务人不发生效力</p> <p>【合同法第八十二条】债务人接到债权转让通知后，债务人对让与人的抗辩，可以向受让人主张</p>
债权让与 法定抵销权	【合同法第八十三条】债务人接到债权转让通知时，债务人对让与人享有债权，并且债务人的债权先于转让的债权到期或者同时到期的，债务人可以向受让人主张抵销
债务承担	<p>【合同法第八十四条】债务人将合同的义务全部或者部分转移给第三人的，应当经债权人同意</p> <p>【合同法第八十五条】债务人转移义务的，新债务人可以主张原债务人对债权人的抗辩</p>
法定解除权	<p>【合同法第九十四条】有下列情形之一的，当事人可以解除合同</p> <p>(一)因不可抗力致使不能实现合同目的</p> <p>(二)在履行期限届满之前，当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务</p> <p>(三)当事人一方迟延履行主要债务，经催告后在合理期限内仍未履行</p> <p>(四)当事人一方迟延履行债务或者其他违约行为致使不能实现合同目的</p> <p>(五)法律规定的其他情形</p>
违约责任 合同相对性	【合同法第一百二十一条】当事人一方因第三人的原因造成违约的，应当向对方承担违约责任。当事人一方和第三人之间的纠纷，依照法律规定或者按照约定解决

第五章 城镇房屋租赁

关 键 词	法 条
租赁 vs 抵押权	<p>【城镇房屋租赁合同司法解释第二十条】租赁房屋在租赁期间发生所有权变动，承租人请求房屋受让人继续履行原租赁合同的，人民法院应予支持。但租赁房屋具有下列情形或者当事人另有约定的除外</p> <p>(一)房屋在出租前已设立抵押权，因抵押权人实现抵押权发生所有权变动的</p> <p>(二)房屋在出租前已被人民法院依法查封的</p>
优先购买权 vs 合同效力	【城镇房屋租赁合同司法解释第二十一条】出租人出卖租赁房屋未在合理期限内通知承租人或者存在其他侵害承租人优先购买权情形，承租人请求出租人承担赔偿责任的，人民法院应予支持。但请求确认出租人与第三人签订的房屋买卖合同无效的，人民法院不予支持

第六章 公司法律制度

关 键 词	法 条
提议召开董事会 及临时会议	<p>【公司法第一百一十条】董事会每年度至少召开两次会议，每次会议应当于会议召开十日前通知全体董事和监事</p> <p>代表十分之一以上表决权的股东、三分之一以上董事或者监事会，可以提议召开董事会临时会议。董事长应当自接到提议后十日内，召集和主持董事会会议</p> <p>董事会召开临时会议，可以另定召集董事会的通知方式和通知时限</p>



续表

关 键 词	法 条
股份有限公司 董事会 议事规则	<p>【公司法第一百一十一条】董事会会议应有过半数的董事出席方可举行。董事会做出决议，必须经全体董事的过半数通过</p> <p>董事会决议的表决，实行一人一票</p> <p>【公司法第一百一十二条】董事会会议，应由董事本人出席；董事因故不能出席，可以书面委托其他董事代为出席，委托书中应载明授权范围。</p> <p>董事会应当将会议所议事项的决定作成会议记录，出席会议的董事应当在会议记录上签名</p> <p>董事应当对董事会的决议承担责任。董事会的决议违反法律、行政法规或者公司章程、股东大会决议，致使公司遭受严重损失的，参与决议的董事对公司负赔偿责任。但经证明在表决时曾表明异议并记载于会议记录的，该董事可以免除责任</p> <p>【公司法第一百二十四条】上市公司董事与董事会会议决议事项所涉及的企业有关联关系的，不得对该项决议行使表决权，也不得代理其他董事行使表决权。该董事会会议由过半数的无关联关系董事出席即可举行，董事会会议所作决议须经无关联关系董事过半数通过。出席董事会的无关联关系董事人数不足三人的，应将该事项提交上市公司股东大会审议</p>
异议股份回 购请求权	<p>【公司法第七十四条】有下列情形之一的，对股东会该项决议投反对票的股东可以请求公司按照合理的价格收购其股权</p> <p>(一)公司连续五年不向股东分配利润，而公司该五年连续盈利，并且符合本法规定的分配利润条件的</p> <p>(二)公司合并、分立、转让主要财产的</p> <p>(三)公司章程规定的营业期限届满或者章程规定的其他解散事由出现，股东会会议通过决议修改章程使公司存续的</p> <p>自股东会会议决议通过之日起六十日内，股东与公司不能达成股权收购协议的，股东可以自股东会会议决议通过之日起九十日内向人民法院提起诉讼</p> <p>【公司法第一百四十二条】公司不得收购本公司股份，但是有下列情形之一的除外</p> <p>(一)减少公司注册资本</p> <p>(二)与持有本公司股份的其他公司合并</p> <p>(三)将股份奖励给本公司职工</p> <p>(四)股东因对股东大会做出的公司合并、分立决议持异议，要求公司收购其股份的</p> <p>公司因前款第(一)项至第(三)项的原因收购本公司股份的，应当经股东大会决议。公司依照前款规定收购本公司股份后，属于第(一)项情形的，应当自收购之日起十日内注销；属于第(二)项、第(四)项情形的，应当在六个月内转让或者注销</p> <p>公司依照第一款第(三)项规定收购的本公司股份，不得超过本公司已发行股份总额的百分之五；用于收购的资金应当从公司的税后利润中支出；所收购的股份应当在一年内转让给职工</p> <p>公司不得接受本公司的股票作为质押权的标的</p>
股东代表诉讼	<p>【公司法第一百五十一条董事、高级管理人员有本法第一百四十九条规定的情形的，有限责任公司的股东、股份有限公司连续一百八十日以上单独或者合计持有公司百分之一以上股份的股东，可以书面请求监事会或者不设监事会的有限责任公司的监事向人民法院提起诉讼；监事有本法第一百四十九条规定的情形的，前述股东可以书面请求董事会或者不设董事会的有限责任公司的执行董事向人民法院提起诉讼</p> <p>监事会、不设监事会的有限责任公司的监事，或者董事会、执行董事收到前款规定的股东书面请求后拒绝提起诉讼，或者自收到请求之日起三十日内未提起诉讼，或者情况紧急、不立即提起诉讼将会使公司利益受到难以弥补的损害的，前款规定的股东有权为了公司的利益以自己的名义直接向人民法院提起诉讼</p>

续表

关 键 词	法 条
股份转让限制	<p>【公司法第一百四十一条】发起人持有的本公司股份，自公司成立之日起一年内不得转让。公司公开发行股份前已发行的股份，自公司股票在证券交易所上市交易之日起一年内不得转让</p> <p>公司董事、监事、高级管理人员应当向公司申报所持有的本公司的股份及其变动情况，在任职期间每年转让的股份不得超过其所持有本公司股份总数的百分之二十五；所持本公司股份自公司股票上市交易之日起一年内不得转让。上述人员离职后半年内，不得转让其所持有的本公司股份。公司章程可以对公司董事、监事、高级管理人员转让其所持有的本公司股份做出其他限制性规定</p>
为股东或实际控制人提供担保	<p>【公司法第十六条】公司向其他企业投资或者为他人提供担保，依照公司章程的规定，由董事会或者股东会、股东大会决议；公司章程对投资或者担保的总额及单项投资或者担保的数额有限额规定的，不得超过规定的限额</p> <p>公司为公司股东或者实际控制人提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议</p> <p>前款规定的股东或者受前款规定的实际控制人支配的股东，不得参加前款规定事项的表决。该项表决由出席会议的其他股东所持表决权的过半数通过</p>
隐名股东与显名股东	<p>【公司法司法解释三第二十四条】有限责任公司的实际出资人与名义出资人订立合同，约定由实际出资人出资并享有投资权益，以名义出资人为名义股东，实际出资人与名义股东对该合同效力发生争议的，如无合同法第五十二条规定的情形，人民法院应当认定该合同有效</p> <p>前款规定的实际出资人与名义股东因投资权益的归属发生争议，实际出资人以其实际履行了出资义务为由向名义股东主张权利的，人民法院应予支持。名义股东以公司股东名册记载、公司登记机关登记为由否认实际出资人权利的，人民法院不予支持</p> <p>实际出资人未经公司其他股东半数以上同意，请求公司变更股东、签发出资证明书、记载于股东名册、记载于公司章程并办理公司登记机关登记的，人民法院不予支持</p> <p>【公司法司法解释三第二十五条】名义股东将登记于其名下的股权转让、质押或者以其他方式处分，实际出资人以其对于股权享有实际权利为由，请求认定处分股权行为无效的，人民法院可以参照物权法第一百零六条的规定处理</p> <p>名义股东处分股权造成实际出资人损失，实际出资人请求名义股东承担赔偿责任的，人民法院应予支持</p> <p>【公司法司法解释三第二十六条】公司债权人以登记于公司登记机关的股东未履行出资义务为由，请求其对公司债务不能清偿的部分在未出资本息范围内承担补充赔偿责任，股东以其仅为名义股东而非实际出资人为由进行抗辩的，人民法院不予支持</p> <p>名义股东根据前款规定承担赔偿责任后，向实际出资人追偿的，人民法院应予支持</p> <p>【公司法司法解释三第二十七条】股权转让后尚未向公司登记机关办理变更登记，原股东将仍登记于其名下的股权转让、质押或者以其他方式处分，受让股东以其对于股权享有实际权利为由，请求认定处分股权行为无效的，人民法院可以参照物权法第一百零六条的规定处理</p> <p>原股东处分股权造成受让股东损失，受让股东请求原股东承担赔偿责任、对于未及时办理变更登记有过错的董事、高级管理人员或者实际控制人承担相应责任的，人民法院应予支持；受让股东对于未及时办理变更登记也有过错的，可以适当减轻上述董事、高级管理人员或者实际控制人的责任</p>
冒名股东	<p>【公司法司法解释三第二十八条】冒用他人名义出资并将该他人作为股东在公司登记机关登记的，冒名登记行为人应当承担相应责任。公司、其他股东或者公司债权人以未履行出资义务为由，请求被冒名登记为股东的承担补足出资责任或者对公司债务不能清偿部分的赔偿责任的，人民法院不予支持</p>



第八章 破产法

关 键 词	法 条
破产原因	<p>【破产法司法解释一第一条】债务人不能清偿到期债务并且具有下列情形之一的，人民法院应当认定其具备破产原因</p> <p>(一)资产不足以清偿全部债务</p> <p>(二)明显缺乏清偿能力</p> <p>相关当事人以对债务人的债务负有连带责任的人未丧失清偿能力为由，主张债务人不具备破产原因的，人民法院应不予支持</p>
	<p>【破产法司法解释一第二条】下列情形同时存在的，人民法院应当认定债务人不能清偿到期债务</p> <p>(一)债权债务关系依法成立</p> <p>(二)债务履行期限已经届满</p> <p>(三)债务人未完全清偿债务</p>
	<p>【破产法司法解释一第四条】债务人账面资产虽大于负债，但存在下列情形之一的，人民法院应当认定其明显缺乏清偿能力</p> <p>(一)因资金严重不足或者财产不能变现等原因，无法清偿债务</p> <p>(二)法定代表人下落不明且无其他人员负责管理财产，无法清偿债务</p> <p>(三)经人民法院强制执行，无法清偿债务</p> <p>(四)长期亏损且经营扭亏困难，无法清偿债务</p> <p>(五)导致债务人丧失清偿能力的其他情形</p>
债务人财产	<p>【破产法司法解释二第三条】债务人已依法设定担保物权的特定财产，人民法院应当认定为债务人财产</p>
	<p>【破产法司法解释二第二条】下列财产不应认定为债务人财产</p> <p>(1)债务人基于仓储、保管、承揽、代销、借用、寄存、租赁等合同或者其他法律关系占有、使用的他人财产</p> <p>(2)债务人在所有权保留买卖中尚未取得所有权的财产</p> <p>(3)所有权专属于国家且不得转让的财产</p> <p>(4)其他依照法律、行政法规不属于债务人的财产</p>
管理人撤销权	<p>【破产法司法解释二第十二条】破产申请受理前一年内债务人提前清偿的未到期债务，在破产申请受理前已经到期，管理人请求撤销该清偿行为的，人民法院不予支持。但是，该清偿行为发生在破产申请受理前六个月内且债务人有企业破产法第二条第一款规定情形的除外</p>
	<p>【破产法司法解释二第十四条】债务人对以自有财产设定担保物权的债权进行的个别清偿，管理人依据企业破产法第三十二条的规定请求撤销的，人民法院不予支持。但是，债务清偿时担保财产的价值低于债权额的除外。</p>
	<p>【破产法司法解释二第十六条】债务人对债权人进行的以下个别清偿，管理人依据企业破产法第三十二条的规定请求撤销的，人民法院不予支持</p> <p>(一)债务人为维系基本生产需要而支付水费、电费等的</p> <p>(二)债务人支付劳动报酬、人身损害赔偿金的</p> <p>(三)使债务人财产受益的其他个别清偿</p>
债务人财产 出资追回	<p>【破产法司法解释二第二十条】管理人代表债务人提起诉讼，主张出资人向债务人依法缴付未履行的出资或者返还抽逃的出资本息，出资人以认缴出资尚未届至公司章程规定的缴纳期限或者违反出资义务已经超过诉讼时效为由抗辩的，人民法院不予支持</p>



续表

关 键 词	法 条
债务人财产 出资追回	管理人依据公司法的相关规定代表债务人提起诉讼，主张公司的发起人和负有监督股东履行出资义务的董事、高级管理人员，或者协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员、实际控制人等，对股东违反出资义务或者抽逃出资承担相应责任，并将财产归入债务人财产的，人民法院应予支持
债务人财产 高管非正常收入	<p>【破产法司法解释第二十四条】债务人有企业破产法第二条第一款规定的情形时，债务人的董事、监事和高级管理人员利用职权获取的以下收入，人民法院应当认定为企业破产法第三十六条规定的非正常收入</p> <p>(一)绩效奖金</p> <p>(二)普遍拖欠职工工资情况下获取的工资性收入</p> <p>(三)其他非正常收入</p> <p>债务人的董事、监事和高级管理人员拒不向管理人返还上述债务人财产，管理人主张上述人员予以返还的，人民法院应予支持</p> <p>债务人的董事、监事和高级管理人员因返还第一款第(一)项、第(三)项非正常收入形成的债权，可以作为普通破产债权清偿。因返还第一款第(二)项非正常收入形成的债权，依据企业破产法第一百一十三条第三款的规定，按照该企业职工平均工资计算的部分作为拖欠职工工资清偿；高出该企业职工平均工资计算的部分，可以作为普通破产债权清偿</p>
保证债权申报	<p>【破产法第五十一条】债务人的保证人或者其他连带债务人已经代替债务人清偿债务的，以其对债务人的求偿权申报债权</p> <p>债务人的保证人或者其他连带债务人尚未代替债务人清偿债务的，以其对债务人的将来求偿权申报债权。但是，债权人已经向管理人申报全部债权的除外</p>
取回权	【破产法司法解释二第二十八条】权利人行使取回权时未依法向管理人支付相关的加工费、保管费、托运费、委托费、代销费等费用，管理人拒绝其取回相关财产的，人民法院应予支持
特殊取回权 在途货物	<p>【破产法三十九条】人民法院受理破产申请时，出卖人已将买卖标的物向作为买受人的债务人发运，债务人尚未收到且未付清全部价款的，出卖人可以取回在途中的标的物。但是，管理人可以支付全部价款，请求出卖人交付标的物</p> <p>【破产法司法解释二第三十九条】出卖人依据企业破产法第三十九条的规定，通过通知承运人或者实际占有人中止运输、返还货物、变更到达地，或者将货物交给其他收货人等方式，对在运途中标的物主张了取回权但未能实现，或者在货物未达管理人前已向管理人主张取回在运中标的物，在买卖标的物到达管理人后，出卖人向管理人主张取回的，管理人应予准许</p> <p>出卖人对在途中的标的物未及时行使取回权，在买卖标的物到达管理人后向管理人行使在运途中标的物取回权的，管理人不应准许</p>
债务人无权处分， 取回权人无法 取回标的物	<p>【破产法司法解释二第三十条】债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，依据物权法第一百零六条的规定第三人已善意取得财产所有权，原权利人无法取回该财产的，人民法院应当按照以下规定处理</p> <p>(一)转让行为发生在破产申请受理前的，原权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿</p> <p>(二)转让行为发生在破产申请受理后的，因管理人或者相关人员执行职务导致原权利人损害产生的债务，作为共益债务清偿</p>



续表

关 键 词	法 条
债务人无权处分， 取回权人取回 标的物后对 第三人的救济	<p>【破产法司法解释二第三十一条】债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，第三人已向债务人支付了转让价款，但依据物权法第一百零六条的规定未取得财产所有权，原权利人依法追回转让财产的，对因第三人已支付对价而产生的债务，人民法院应当按照以下规定处理</p> <p>(一)转让行为发生在破产申请受理前的，作为普通破产债权清偿</p> <p>(二)转让行为发生在破产申请受理后的，作为共益债务清偿</p>
取回权 物上代位性	<p>【破产法司法解释二第三十二条】债务人占有的他人财产毁损、灭失，因此获得的保险金、赔偿金、代偿物尚未交付给债务人，或者代偿物虽已交付给债务人但能与债务人财产予以区分的，权利人主张取回就此获得的保险金、赔偿金、代偿物的，人民法院应予支持</p> <p>保险金、赔偿金已经交付给债务人，或者代偿物已经交付给债务人且不能与债务人财产予以区分的，人民法院应当按照以下规定处理</p> <p>(一)财产毁损、灭失发生在破产申请受理前的，权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿</p> <p>(二)财产毁损、灭失发生在破产申请受理后的，因管理人或者相关人员执行职务导致权利人损害产生的债务，作为共益债务清偿</p> <p>债务人占有的他人财产毁损、灭失，没有获得相应的保险金、赔偿金、代偿物，或者保险金、赔偿物、代偿物不足以弥补其损失的部分，人民法院应当按照本条第二款的规定处理</p>
取回权 所有权保留 买卖合同	<p>【破产法司法解释二第三十五条】出卖人破产，其管理人决定继续履行所有权保留买卖合同的，买受人应当按照原买卖合同的约定支付价款或者履行其他义务</p> <p>买受人未依约支付价款或者履行完毕其他义务，或者将标的物出卖、出质或者做出其他不当处分，给出卖人造成损害，出卖人管理人依法主张取回标的物的，人民法院应予支持。但是，买受人已经支付标的物总价款百分之七十五以上或者第三人善意取得标的物所有权或者其他物权的除外</p> <p>因本条第二款规定未能取回标的物，出卖人管理人依法主张买受人继续支付价款、履行完毕其他义务，以及承担相应赔偿责任的，人民法院应予支持</p> <p>【破产法司法解释二第三十六条】出卖人破产，其管理人决定解除所有权保留买卖合同，并依据企业破产法第十七条的规定要求买受人向其交付买卖标的物的，人民法院应予支持</p> <p>买受人以其不存在未依约支付价款或者履行完毕其他义务，或者将标的物出卖、出质或者做出其他不当处分情形抗辩的，人民法院不予支持</p> <p>买受人依法履行合同义务并依据本条第一款将买卖标的物交付出卖人管理人后，买受人已支付价款损失形成的债权作为共益债务清偿。但是，买受人违反合同约定，出卖人管理人主张上述债权作为普通破产债权清偿的，人民法院应予支持</p> <p>【破产法司法解释二第三十七条】买受人破产，其管理人决定继续履行所有权保留买卖合同的，原买卖合同中约定的买受人支付价款或者履行其他义务的期限在破产申请受理时视为到期，买受人管理人应当及时向出卖人支付价款或者履行其他义务</p> <p>买受人管理人无正当理由未及时支付价款或者履行完毕其他义务，或者将标的物出卖、出质或者做出其他不当处分，给出卖人造成损害，出卖人依据合同法第一百三十四条等规定主张取回标的物的，人民法院应予以支持。但是，买受人已支付标的物总价款百分之七十五以上或者第三人善意取得标的物所有权或者其他物权的除外</p>



续表

关 键 词	法 条
取回权 所有权保留 买卖合同	<p>因本条第二款规定未能取回标的物，出卖人依法主张买受人继续支付价款、履行完毕其他义务，以及承担相应赔偿责任的，人民法院应予支持。对因买受人未支付价款或者未履行完毕其他义务，以及买受人管理人将标的物出卖、出质或者做出其他不当处分导致出卖人损害产生的债务，出卖人主张作为共益债务清偿的，人民法院应予支持</p> <p>【破产法司法解释二第三十八条】买受人破产，其管理人决定解除所有权保留买卖合同，出卖人依据企业破产法第三十八条的规定主张取回买卖标的物的，人民法院应予支持</p> <p>出卖人取回买卖标的物，买受人管理人主张出卖人返还已支付价款的，人民法院应予支持。取回的标的物价值明显减少给出卖人造成损失的，出卖人可从买受人已支付价款中优先予以抵扣后，将剩余部分返还给买受人；对买受人已支付价款不足以弥补出卖人标的物价值减损损失形成的债权，出卖人主张作为共益债务清偿的，人民法院应予支持</p>
抵销权	<p>【破产法第四十条】 债权人在破产申请受理前对债务人负有债务的，可以向管理人主张抵销。但是，有下列情形之一的，不得抵销</p> <p>(一)债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的</p> <p>(二)债权人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人负担债务的；但是，债权人因为法律规定或者有破产申请一年前所发生的原因而负担债务的除外</p> <p>(三)债务人的债务人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人取得债权的；但是，债务人的债务人因为法律规定或者有破产申请一年前所发生的原因而取得债权的除外</p>
破产重整表决	<p>【破产法第六十四条】债权人会议的决议，由出席会议的有表决权的债权人过半数通过，并且其所代表的债权额占无财产担保债权总额的二分之一以上。但是，本法另有规定的除外</p>

第九章 票据法

关 键 词	法 条
票据权利的取得	<p>【票据法第十条】票据的签发、取得和转让，应当遵循诚实信用的原则，具有真实的交易关系和债权债务关系</p> <p>票据的取得，必须给付对价，即应当给付票据双方当事人认可的相对应的代价</p> <p>【票据法第十一条】因税收、继承、赠与可以依法无偿取得票据的，不受给付对价的限制。但是，所享有的票据权利不得优于其前手的权利</p> <p>【票据法第十二条】以欺诈、偷盗或者胁迫等手段取得票据的，或者明知有前列情形，出于恶意取得票据的，不得享有票据权利</p> <p>持票人因重大过失取得不符合本法规定的票据的，也不得享有票据权利</p>
票据权利瑕疵	<p>【票据法第十四条】票据上的记载事项应当真实，不得伪造、变造。伪造、变造票据上的签章和其他记载事项的，应当承担法律责任</p> <p>票据上有伪造、变造的签章的，不影响票据上其他真实签章的效力</p> <p>票据上其他记载事项被变造的，在变造之前签章的人，对原记载事项负责；在变造之后签章的人，对变造之后的记载事项负责；不能辨别是在票据被变造之前或者之后签章的，视同在变造之前签章</p>
追索权	<p>【票据法第六十一条】汇票到期被拒绝付款的，持票人可以对背书人、出票人以及汇票的其他债务人行使追索权</p> <p>汇票到期日前，有下列情形之一的，持票人也可以行使追索权</p> <p>(一)汇票被拒绝承兑的</p> <p>(二)承兑人或者付款人死亡、逃匿的</p> <p>(三)承兑人或者付款人被依法宣告破产的或者因违法被责令终止业务活动的</p>



续表

关 键 词	法 条
追索权	<p>【票据法第六十八条】汇票的出票人、背书人、承兑人和保证人对持票人承担连带责任 持票人可以按照汇票债务人的先后顺序，对其中任何一人、数人或者全体行使追索权 持票人对汇票债务人中的一人或者数人已经进行追索的，对其他汇票债务人仍可以行使追索权。被追索人清偿债务后，与持票人享有同一权利</p>
	<p>【票据法第六十九条】持票人为出票人的，对其前手无追索权。持票人为背书人的，对其后手无追索权</p>
出票	<p>【票据法第二十二条】汇票必须记载下列事项 (一)表明“汇票”的字样 (二)无条件支付的委托 (三)确定的金额 (四)付款人名称 (五)收款人名称 (六)出票日期 (七)出票人签章 汇票上未记载前款规定事项之一的，汇票无效</p>
背书	<p>【票据法第二十七条】持票人可以将汇票权利转让给他人或者将一定的汇票权利授予他人行使 出票人在汇票上记载“不得转让”字样的，汇票不得转让</p>
	<p>【票据法第三十一条】以背书转让的汇票，背书应当连续。持票人以背书的连续，证明其汇票权利；非经背书转让，而以其他合法方式取得汇票的，依法举证，证明其汇票权利</p>
	<p>【票据法第三十三条】背书不得附有条件。背书时附有条件的，所附条件不具有汇票上的效力 将汇票金额的一部分转让的背书或者将汇票金额分别转让给二人以上的背书无效</p>
承兑	<p>【票据法第四十三条】付款人承兑汇票，不得附有条件；承兑附有条件的，视为拒绝承兑</p>
保证	<p>【票据法第四十六条】保证人必须在汇票或者粘单上记载下列事项 (一)表明“保证”的字样 (二)保证人名称和住所 (三)被保证人的名称 (四)保证日期 (五)保证人签章</p>
	<p>【票据法第四十七条】保证人在汇票或者粘单上未记载前条第(三)项的，已承兑的汇票，承兑人为被保证人；未承兑的汇票，出票人为被保证人 保证人在汇票或者粘单上未记载前条第(四)项的，出票日期为保证日期</p>
	<p>【票据法第四十八条】保证不得附有条件；附有条件的，不影响对汇票的保证责任</p>
	<p>【票据法第五十条】被保证的汇票，保证人应当与被保证人对持票人承担连带责任。汇票到期后得不到付款的，持票人有权向保证人请求付款，保证人应当足额付款 【票据法第五十一条】保证人为二人以上的，保证人之间承担连带责任 【票据法第五十二条】保证人清偿汇票债务后，可以行使持票人对被保证人及其前手的追索权</p>

